DISSERTATIO JURIS PUBLICI, 1.

DE

PROBATIONE

PER

DIPLOMATARIA,

Vom Beweiß durch Copial-Bücher,

QUAM,

AUSPICIIS

ACADEMIÆ RECTORIS MAGNIFICENTISSIMI,

SERENISSIMI PRINCIPIS AC DOMINI,

DN. FRIDERICI,

HASSIÆ LANDGRAVII, RELIQ.

SUB PRAESIDIO

JO. WILHELMI WALDSCHMIDT,

ACADEMIÆ PROCANCELLARII, REGII ET PRINCIPALIS REGIMINIS CONSILIARII,

D. XVIII. DECEMBR. ANNO R. S. MDCCXXXVI.

IN AUDITORIO JCTORUM,

H. L. Q. S.

PUBLICE VENTILANDAM SISTET

A. ET R.

CHRISTIANUS THEODORUS LIPPE,

LIMBURGO-TREVIRENSIS.

MARBURGI-CATTORUM,

Typis PHIL. CASIMIRI MüLLERI, Acad. Typogr.

DISSERTATIO JURIS PUBLICI,

DE

PROBATIONE

PER

DIPLOMATARIA.

Quemadmodum a fide *Diplomatum*, jus in Regiones integras, Regalia singula, aut possessiones magni momenti alias sæpenumero dependet. Ita *probationes* quoque in Publicis similibusque gravioribus Controversiis, non aliunde magis adornari solent. Cum vero Diplomati, ad probandum inducto, non aliter sua fides, aut effectus plenæ probationis constet, quam si nulla suppositionis, ac fraudis suspicione laboret. Eoque tanto magis advertendum sit, quo certius, in vasta illa Diplomatum multitudine, quæ recentiori ætate, e tenebris in claram lucem protracta, talia quoque, quæ sublestæ fidei, aut plane spuria,

antiquitatem tamen mentita, velut zizanium inter triticum, magno numero comparuisse, ac etiamnum comparere. De γνησιοτητι, aut νοθευσει Diplomatum autem certius judicari haud possit, quam ipso originali inspecto. Exploratissimum quoque est, eam demum probationem per Diplomata, omnium perfectissimam esse, quæ ex indubitatis autographis instituitur & perficitur. Utrum vero *Exemplis Diplomatum* omnis probandi vis propterea deneganda sit, in ipsis causarum argumentis non una vice disceptatum est. Quæstionis illius partem nobiliorem, integra *Diplomataria* attinentem, pro argumento Dissertationis Academicæ hac vice selegimus, dicturi de eodem, non equidem quantum dici potest, fortasse tamen quantum debet.

§. II.

Prius vero quam destinata componamus, generaliora nonnulla, huc pertinentia, præmittere, haud abs re esse ducimus. Hæc inter de *origine Diplomatariorum* primo loco dispiciemus. Inter varias nimirum cautiones alias, quas hujusmodi Literarum patentium, ab Impp. & Regibus concessarum, primi conservatores, Ecclesiæ & Monasteria, adhibuerunt, ut robustissima hæc causarum & jurium suorum firmamenta, adversus temporum injurias, infinitosque casus, rebus adeo corruptibilibus imminentes munirent; quin & si autographum forte periret, aut vetustate exesum, non amplius legibile esset, contenta tamen illius, aliunde probari possent. Duæ sequentes in primis hujus loci sunt, quas MABILLONIUS, magnus ille rei diplomaticæ magister, nobis suggerit. Primo enim plura autographa unius ejusdemque Diplomatis, mox ab initio confici curarunt, diversis in locis deinceps custodienda. (a) Non raro etiam per eosdem Notarios, quorum manu auto-

(a) *de Re Diplom. lib. 1. Cap. 2. §. 7. & passim.* Dn. de LUDWIG *Reliqu.*

autographa exarata, plura exempla deſcribi, imo ita depingi fecerunt, ut ab autographo difficulter, & non niſi ex nota aliqua ſuperaddita diſcerni potuerint (*b*). Quibus dein & illa *exempla* acceſſerunt, quæ ipſimet, privata manu, ad varios uſus, multoties deſcripſerunt. Priora, eodem MABILLONIO obſervante, eum potiſſimum in finem confecta, ne autographa ex Archivis & ſcriniis quotidie producere, aut ad *Placita Comitum* per *Pagos* circumferre neceſſum haberent. *Miniſterialibus* (*c*) vero, penes quos temporalium aliorum, tum & litium cura erat, *exempla* qualiacunque documento & præſidio erant. Quia tamen hæc ipſa, velut ſcopæ diſſolutæ, diſtrahi, aut amitti facile poterant, eam tandem cautelam addiderunt, ut omnia, aut præcipua Diplomata uno contextu deſcribi, deſcripta vero in unum pluresve Codices redigi curaverint. Quod inſtitutum, cum poſterioribus quoque ſeculis conſervatum ſit, & ab Eccleſia ad Regionum Dominos tranſierit, Urbes quoque, nec non Collegia & Familiæ inſigniores illud ſuum fecerint; abhinc magnus ille *Diplomatariorum* numerus, qui in Germania, aliisque Regnis hodienum ſupereſt, exortus. Ipſum vero tempus, quo hujuſmodi Codices primum colligi coeperint, MABILLON. *lib.* 3. *cap.* 5. §. 2. ſpecialius adhuc deſignavit, ante Seculum X. nullum aut rarum eorum uſum fuiſſe

 ſcri-

Reliqu. Mſcr. med. ævi Tom. I. præf. §. 6. Cumque *Barthol.* GERMON *in diſcept. de veter. Reg. Franc. Diplom.* quo hypotheſi ſuæ inſerviret, rariſſime factum eſſe contendiſſet, ut plura autographa ab initio emiſſa fuerint, infra laudandus Autor *Chron. Gotwicenſ. lib.* 2. *pag.* 78. *Mabillonium* ſtrenue vindicavit.

(*b*) Idem, *d. l. cap.* 7. §. 5.

(*c*) De quibus Eccleſiarum Miniſterialibus, eorum differentiis, variisque officiis, conſulendus tamen omnino Dn. ESTOR, *Tract. de Miniſter. cap.* 6.

ſcribens, cum antea *libri cenſuales* ſeu *polypticha* (*d*) eorum vice fungerentur. In Germania tamen, *Diplomataria* ſerius adhuc cœpiſſe (*e*) ut credamus, complura efficiunt (*f*).

§. III.

Hujusmodi Codices variis nominibus dudum olim inſigniti ſunt. Eoque *Tomi Chartarum*, quorum apud GREGORIUM *Turon. Hiſtor. lib. 1. cap. II.* fit mentio, vulgo quidem referri ſolent, quodſi tamen verba GREGORII paulo penitius inſpiciamus, apparet facile, de literis originalibus, in plures faſciculos compactis, ipſi ſermonem eſſe. Potiore jure

(*d*) Quibus Eccleſiarum & Monaſteriorum prædia, ſervi, annui cenſus, ſimiliaque jura ſummatim ſaltem exhibebantur.

(*e*) Recordamur quoque, ab Illuſtri Cameræ Imper. Aſſeſſore Dn. DE GUDENUS aliquando nos audiviſſe, quod in omnibus Archivis & Chartophylaciis, quæ perluſtravit (perluſtravit autem complura, teſtante incomparabili monumentorum, quem poſſidet, theſauro, digniſſimo ut omni ex parte publici juris fieret), ne unicum quidem diplomatarium aut chartularium invenerit, ante finem Sec. XIII. exaratum.

(*f*) Diplomata certe a Regionum Dominis ſerius conceſſa, indeque multo ſerius in Diplomataria redacta eſſe, quilibet nobiſcum agnoſcet, qui Superioritatem Territorialem ſenſim & per ſpiramenta temporum ad ſuum faſtigium aſcendiſſe, haud diffitetur. Notiſſima *Aventini* verba, quibus *Annal. Boj. lib. 6. ad ann.* 1125. memorat, *Heinricum octavum* (Nigrum alias dictum) *regulum Bojorum, primum omnium privatis auſpiciis donationem feciſſe, diploma dediſſe, hoc ſua imagine ſignaſſe, id quod antea Impp. Reges & Cæſares tantum factitarint &c.* JOH. EISENHART *in Diſſert. de Jure Diplom. cap.* 2. §. 5. pluribus jam expendit. Add. *Frid. Lud.* DE BERGER *in append. not. ad Jus Publ. B. de Cocceji pag.* 776. ubi id potiſſimum urget, quod Diplomata vere talia, (de Chartis enim aliisque Inſtrumentis hic non loquimur) a Regionum Dominis, ante tempora Imp. Henrici IV. emiſſa, produci hactenus non potuerint.

re *Instrumentalia Volumina* (g) ut & *Panchartas* (h) seu *Pantochartas* (ab hoc enim truncato vocabulo Græco, alterum illud defluxit) antiquioribus eorum synonymis accensemus. Usitatiora vero nomina, quibus *Chartularia*, *Antiquaria*, *Registraria*, *Antigrapha*, *Protocolla*, *Transumta*, *Diplomataria*, *Bullaria*, *Regesta*, insigniri solent, DN. de LUDWIG *Reliqu. MSC. med. ævi Tom. I. præf. §. 9.* recensuit. Germanis hodie Copial-Bücher / & in Curiis Feudalibus (i) Copial-Mann-Bücher-Mann-Register (k) audiunt. Nos ad probationem per exempla *Diplomatum*,

(g) Hujusmodi voluminis *in Historia fundat. Monast. Casauriensis* apud DU CHESNE *Script. rer. Francic. Tom. 3. pag. 551.* mentio fit: quod enim hoc nomine nihil aliud, quam Chartularium seu Diplomatarium indigitetur, Chronicon ejusdem Monasterii apud Lucam D'ACHERY *Spicileg. veter. aliquot Script. Tom. 2. pag. 927. edit. noviss.* neminem dubitare sinit; conf. *sequens nota* (m).

(h) Id quod exemplo *Panchartæ nigræ Ecclesiæ S. Michaelis Turonensis* DU FRENE *Glossar. d. verb.* & MABILLON *de R. D. lib. I. c. 2. §. 3.* evicerunt. Alias vero eodem nomine, Chartas Regales in genere, tum & illas in specie, quibus possessiones & bona Ecclesiæ aut Monasterio confirmata, maxime post amissa instrumenta, denotatas esse, iidem A A. observarunt. De cætero *Panchartarum* nomen in Monumentis Germaniam attinentibus, nuspiam se deprehendisse, A. *Chron. Gotwicens. lib. 2. pag. 82,* annotavit.

(i) Libri enim illi, itidem Mann-Bücher dicti, de quibus DN. POTTGIESSER *Tract. de Statu Server. Lib. I. c. 4. §. 99.* a nostro instituto, hac vice, alieni sunt.

(k) Non omnes enim Libros Feudales Lehn- und Mann-Bücher vulgo dictos, meris Diplomatariis accenseri posse, vel solo exemplo der Reichs Lehn-Bücher edocemur, de quibus DN. MOSER Einleit. zum R. H. R. *Process. part. 3. c. 1. §. 116. seq.* Add. ROSENTHAL *Synops. feud. cap. 12. concl. 14. num. 13.*

quatenus illa *Chartis* contradistinguuntur, potissimum intenti, *Diplomatariorum* nomen, utut non satis Latinum (*l*) usu tamen passim receptum, merito selegimus.

§. IV.

Diplomataria hæc in multiplici differentia esse, res ipsa loquitur. Præterquam enim quod vel antiqua, vel recentiora, imo & recentissima: ex originalibus, vel apographis, vel una manu, vel diversis descripta: Diplomata integra, vel saltem excerpta eorum exhibent; membranaceo, vel chartaceo Codice comprehensa: in Archivis aliisve Scriniis, vel in privatorum manibus versantur, quin & typis vulgata sunt. Divisio illa, qua MABILLON *lib. 3. cap. 3. §. 5.* eadem in tria genera, seu tres classes secernit, instituto nostro vel maxime convenit. *Prima* earum, Diplomataria & Chartaria illa continet, quæ mere historica sunt, dum monumenta vetera in iis ita connexa, ut series rerum, eo in loco, quem Diplomata attinent, gestarum, simul explicetur. Cujusmodi collectiones historicæ inter monumenta alia, quæ ex Archivis & Monasteriorum claustris, proximis seculis, prodiere, magnus hodie extat numerus (*m*) cum labor ille Monachis potissimum,

(*l*) Si qua excusatione hic opus esset, nostram faceremus illam, qua B. DN. JOANNIS in *præf. Spicil. Script. veter. pag. 6.* usus.

(*m*) Præ ceteris tamen, citatum supra, *Chronicon Casauriense* hic memorandum, cujus autographum LVC. DACHERY *d. l.* in *Monito* eidem præmisso, ita describit: *Constare illud*, ait, *ex ingenti volumine, elegantissimis characteribus ante hos* 500 *annos exarato, quod omnes Monasterii Chartas complectatur: auctorem enim, Joannem Berardum, ejusdem Monasterii Monachum Benedictinum & Præpositum, anno* 1169 *summatim ordine Chronologico, quæ prolixius referunt Chartæ, marginibus adscripsisse, historiamque contexuisse, additis præter ea, quæ Piscariam* (Insulam in qua

mum, otii, quod peractis Sacris supererat, fallendi causa, a superioribus injunctus fuerit (*n*). *Secundam* classem Diplomataria illa constituunt, quæ ex ipsis Diplomatum & Chartarum autographis descripta, a Notariis recognita & subsignata. Hæc talia in bene ordinatis Archivis & Chartophylactis Regionum Germaniæ passim hodienum reperiuntur, si non a Notariis, aliis tamen personis publicis, publica autoritate confecta. (*o*) Ad *tertiam* vero classem Diplomataria pertinent,

in qua Monasterium situm) *spectant, serie Impp. Regum, ac Principum, bellis quoque ac cladibus, depopulationibus variisque eventibus, &c.*

(*n*) Dn. de Ludwig *d. Præf.* §. 10.

(*o*) Diplomatarium tale, anno 1464 exaratum, quod in Archivo Illustriss. Dnn. Comitum De Isenburg asservatur, in Diplomate apud Lunig. Reichs-Archiv *Spicil. Secul. Part.* 2. *pag.* 1617. (de quo §. 22. plura dicemus) sequentibus verbis describitur: Anfänglich ist es ein Pergamenen dick Buch, mit Bretter eingebunden, mit rothem Leder, und zwey clausuren am Leder, mit Seide überzogen, mit einem sonderlich erhobenen Schlösslein beschlossen, dazu messingen Buckeln verwarth/ und sonst ziemlicher Gestalt, gantz unversehrt, welches Buchs Anfang lautet: dies nachgeschriebene ist das Register aller nachgeschriebenen Brieffe, Schrifften und Sachen, jeglich nach Zahl der Blätter dies Buchs gezeichnet und geschrieben, also daß am ersten Blat der Zahl eines anfähet, und was am jeglichen halben Bladt besonders geschrieben ist, stehet auch darin wie hiernach folget. Und folget mit rother Dinte geschrieben: Schrifft, Lehnschafft/ und anderes vom Reich. Nach gemeltem Register folget dann das Isenburgische Wapen mit Silbern und andern guten Farben, zu dem Wapen gehörig, gemahlt und fürgesetzt, ist auch solches Buch durch eine einige Handt fleissig geschrieben, auch bis auff dreyhundert und viertzig beschriebene Blätter quitirt. Und werden im selben Buch registrirt befunden, der Herrschafften und Graffschafften zu Büdingen

tinent, quæ nec historica, nec authentica, sed puram instrumentorum collectionem continent; & si vel maxime Archivo aut Scrinio publico illata, nullum tamen publicæ autoritatis, aut factæ recognitionis testimonium præ se ferunt. Et prout MABILLON porro testatur, talia esse Chartaria pleraque, quæ in Ecclesiis, tam Cathedralibus & Collegiatis, quam Cœnobialibus asservantur, ita quoque non dubitandum pleraque Diplomataria & Chartaria antiqua, typis hodie descripta, ejusdem generis esse.

§. V.

Superioribus & illa differentia adhuc addenda, quod quædam Diplomataria, & Chartularia ab Impp. specialibus privilegiis, ad plenam probandi vim obtinendam, munita sint. Prout enim à seculo IX. X. ac deinceps confirmationum usus inva-

gen Lehen-Brieffe, privilegien, derselben confirmation, hoher gerichtlicher und andere Obrigkeiten, Herrlichkeiten und Gerechtigkeiten, vielerley Uhrkunden, Heuraths Verschreibungen, Vertzieg, Kauff-Brieffe, Burgfriede, item rechtlich und gütlich Entscheidt, Spruch und Verträge, Weisthum, Instrumenta, und sonst andere mehr Uhrkunden, allerhand Gebrauch und alt Herkommen, *geistliche* Lehnschafften, Stifftung und dergleichen Sachen Handlungen Latein und Deutsch ꝛc. es haben auch nebst dem unsere Vettern anzeigen lasen, daß nit jedermann, sondern allein die Herren selbst, oder wem sie das aus ihren sonderlich vertrauten Dienern, Ambtleuten und Secretarien verstatten einen Zugang zu solchem Buch haben ꝛc. Apud eundem LVNIG. *d. l. pag.* 1642. liber ille vocatur das Archivalische Document Buch, sonst das rothe Buch genant: Obiter hic (leviusculum licet sit) notamus, morem illum, ut a colore ligaturæ externo hujusmodi Libri denominentur, non solum perantiquum, prout exemplum *Panchartæ nigræ Turonensis*, supra §. III. adductum, nos docet, sed passim, etiam hodienum observari, succurrit in specie, in Actis Minda transmissis, sæpius des rothen Lehnbuchs de anno 1400. mentionem fieri. Alias Diplomatariorum authenticorum descriptiones sponte hic prætterimus,

invaluit, ut nullum valere creditum fuerit Diploma ſimileve Inſtrumentum, niſi accedente nova ejusdem confirmatione; idemque inſtitutum, licet ſub infelicibus Friderici II. temporibus, rarius obſervatum ſit, poſt interregnum magnum tamen haud penitus ceſſavit, CHRON. GOTWICENSE *Tom. 1. lib. 2. pag. 78.* Ita haud dubie & mos ille exinde promanavit, ut *Copiarum* & Librorum *Copialium*, quos vocant, ſpecialis confirmatio, ab Impp. petita fuerit. Pertinent eo, quæ ex *Summa* Privilegiorum Reip. Argentoratenſis, quotannis publice prælegi ſolita, apud LIMNAEUM *lib. 7. cap. 3. num. 25.* intuitu, der ſo genanten Miſſiven, oder Brieff-Bücher, darin die Acta und Briefl. Documenten, welche in Originali uffm Pfennig-Thurn liegen, abgeſchrieben und begriffen, citavit DN. WENCKER (*p*). Ita vero LIMNAEUS: Kayſer Maximilianus I. hat die Stadt Straßburg und ihre Bürger gefreyet, wann Sie, Ihre Bürger, und die Ihren, ihre Brieff um Zins, Gülte, Güter oder Schuld beſagend, durch Vidimus, oder Tranſſumpten, von einem Biſchoff, Prælaten, Stadt, oder andern treffentlichen und glaubhafften Perſonen ausgangen, mit derſelben anhangenden Siegeln beſiegelt fürbringen, daß denſelben vom Kayſerl. und des Reichs Hofgericht zu Rothweil geglaubt, und daruf gehandelt, geurtheilt und verfahren werden ſolle, als ob Sie die rechte Originalien und Hauptbrieff fürbrechten und darlegten: Datum Kempten Anno 1394. Dieſe Freyheit ſeye auch von Carolo V. und Ferdinando I. confirmirt: aber von Kayſer Maximil. II. ſub dato Augſpurg Anno 1566, um ſo viel extendirt und verbeſſert worden, daß den Tranſſumten, von Ihren, deren von

(*p*) Nunc temporis CONSUL (Ammeiſter) prælaudatæ Reip. meritiſſimus, in *Apparatu & Instructu Archiv. pag. 92.* addens: Es habe auch Kayſer Sigismundus dem Probſt zu St. Thomas in Straßburg befohlen, der Stadt gute und wahrhaffte Vidimus, den da wohl zu glauben ſeye, zu machen, von ihren Briefen, Privilegien und Freyheiten, am Kayſerl. Gericht und Cantzley oder ſonſt fürzubringen und zu zeigen.

Strasburg Freyheiten, nicht allein am Hofgericht zu Rothweil, sondern auch am Kayserl. Cammer-Gericht, und sonst allen Gerichten gleich den Original-Briefen geglaubt werden solle. Gleiche Confirmation seye von Rudolpho II. Anno 1582. und Ferdiando II. Anno 1621. erlangt.

§. VI.

Majorem vero attentionem meretur (*q*), memorabile illud *Privilegium* (*r*), quo IMP. FRIDERICUS III. (*s*) excelsas prærogativas reliquas, *Eminentissimæ* SEDIS ARCHIEPISCOPALIS & ELECTORALIS TREVIRENSIS augere voluit: petitioni ELECTORIS JACOBI I. (*t*) id tribuens, quod *Diplomataria* illa *Trevirensia*, quæ Mann-

(*q*) In Privilegiis Argentoratensium, *exemplis Diplomatum* eorumque Collectionibus vis probandi non aliter tributa, quam si ab Episcopo, Prælato, Urbe, aut persona alia fide digna, sigillo apposito recognita essent, qualia TREVIRENSE hoc ne quidem requirit.

(*r*) Quare hic Imperator aliis IV. aut V. vocetur, cum ipsemet *Tertium* se dixerit: ut & cur titulo eines Römischen Königs ante coronationem Romanam, A. 1452. demum insecutam, in Diplomatibus (hoc nostro etiam) pro more illorum temporum usus sit, vide apud JOHANN JOACHIM Müller Reichs-Tags Theatri unter Kayser Friedrich V. Erste Vorstell *cap.* 1. §. 4. 5. 6.

(*s*) Veritatem hujus Diplomatis ipse WILHELM. KYRIANDER in *Comment. de Aug. Trev. p. m.* 205. negare haud sustinuit, ut ut de cætero infensissimum erga Sedem Archiepiscopalem animum (cui tamen condigna reposuit Browerus) & quoad hunc passum celare haud potuerit. Characterem vero hujus Scriptoris ex iis, quæ apud Illust. Cameræ Imp. Assessor. DN. DE LUDOLF *Symphor.* 2. *Consult. & Decis. For. pag.* 134. leguntur, dignoscere licet.

(*t*) Merita hujus Archipræsulis erga Imp. Fridericum, reliquasque res ab eo gestas, præter BROWERUM (Livium illum Trevirensium) supra alleg. Müllers Reichs-Tags Theat. Erste Vorstell. *pag.* 1. 9. 14. 18. 86. 276. 282. 340. 341. 352. Zweyte Vorstell. *p.* 515. Dritte Vorstell. *p.* 594. prolixe memoravit.

Mann = Bücher dicuntur, in iisque descripta *exempla*, eandem probandi vim habere debeant, quam ipsa autographa deperdita, si præsto essent, operarentur. Diploma ipsum, temporis annotatione subjuncta: Datum Straßburg Anno 1442. den Montag nach Bartholomæi, extat apud LÜNIG. *Spicileg. Eccles. Contin. 1. pag. 232. & Corp. Jur. Feud. Tom. 1. pag. 389.* In eoque Privilegium hoc sequent. verbis exprimitur: Dessen haben Wir angesehen des ehegenanten Unsers Neven fleisige Bitte, auch betrachtet, daß Wir desselben Stiffts Obrister Lehen = Herr seynd, und daß solch des Stiffts Lehen, Pfandschafft und anderes, Uns auch antreffe, und von Uns, und dem Reich nicht entzogen werden mögen: Darumb mit wohlbedachtem Muth, guthem Rath Unserer Räthe und Getreuen, und rechten Wissen, so haben Wir gesetzt, und geordnet, setzen und ordnen mit diesem Brieff, von Römischer Königlicher Macht Vollkomenheit, also, daß solche des ehegenanten Stiffts Mann = Bücher, zu Behaltung desselben Stiffts Lehen / Pfandschafft / und wie mann das nennen mag, kräfftig und in Macht seyn sollen. Also, ob die Briefe die mann in den ehegenanten Mann Büchern ausgeschrieben, copirt und verzeichnet findet, als vorgemeldet ist, durch Krieg und Unrath vieleicht wären entfremdet worden, daß dann solchen Mann = Büchern und alten Schrifften, gleich den Haupt = Briefen geglaubet, und der Stifft dadurch nicht verkürtz werden solle, etc.

§. VII.

Causæ vero à D. ELECTORE pro obtinendo Privilegio adductæ, in Diplomati his verbis repetuntur: Es habe derselbe Königlicher Majestät mit schwerem Gemüth erzehlet, und vorbracht, wie in den zwey vergangenen Läufften, und Irrungen, die sich in dem Stifft Trier leider lange gemacht hätten, viel Saumnüß geschehen seye, nehmlich daß solcher Zwytracht, wegen derer die um den Stifft kriegen, die Lehen nicht ordentlich geliehen / auch etliche solche Lehen, Pfandschafft und anderes betreffende, durch Hülff und Beystand willens der Partheyen, verruckt, und entfrembdet worden seyen, derer auch der ehegenant

genante Churfürst etwa viel wieder in seine Gewalt bracht habe; darum er besorge / daß in den künfftigen Zeiten, Seinem ehegenanten Stifft, solche Lehen, Pfandschafft nnd anderes möchten gelaugnet oder abgezogen werden, wiewohlen Er die in Seinen Lehen-Büchern, die mann Mann-Bücher nennet, verzeichnet und beschrieben habe etc. Specialiorem vero Codicum istorum descriptionem, cum Diploma Cæsareum non exprimat, illi demum supplere valebunt, qui ad Archiva ELECTORALIA, verasque rerum consignationes aditum habent. Illud interim, suggerenre nobis Historia, affirmare possumus, non solum Archiva Trevirensia antiquissimis Diplomatibus, Chartis aliisque monumentis (u) canam antiquitatem redolentibus, (quæ tot hostiles invasiones & calamitates aliæ intacta reliquerunt) omnium ditissima esse: sed Archipræsules quoque, pro eorum conservatione, easdem cautiones, quas supra §. 2. memoravimus, dudum olim adhibuisse. Ita enim de BALDUINO *Archi-Episcopo* (Fratre Henrici VII. Imp.) *Autor anonym. de ejus rebus gestis*, apud BALUZIUM *Miscellan. Tom. I. lib. I. cap. 11. Discreta*, ait, *provisione*, Balduinus, *omnia Ecclesiæ suæ privilegia, primo Papalia, secundo Imperatoria, tertio homagialia & alia perpetua, timens amissione distractionem, antiquorum cereorum fragilium sigillorum propter diuturnalem revolutionem privilegiorum fracturam dispendiosam, multumque damnosam, posse posteris immi-*

(u) Inter tot cimelia Literaria, quæ in Archivis *Trevirensibus* asservantur, memorandus omnino, pretiosissimus ille *Codex Capitularium Ansegisi*, partim Latina, partim veteri lingua Francica conscriptus, (in Bibliotheca Majoris Ecclesiæ olim, nunc in Archivo asservatus) quem BALLUZIUS tantopere, frustra licet, desideravit, BROWERUS *vero Annal. proparasceve cap. 10.* specimen saltem exinde retulit.

imminere, in unum volumen congregando, & transſcribi mandando, utiliter ordinavit, & illud triplicavit, unum ſuæ Eccleſiæ Capitulo, & Capitulari loco, aliud ſuæ & ſucceſſorum ſuorum Cameræ Treverico in Palatio; tertium vero ſacrum & Succeſſorum feriato ſemper Camerario ad omnia & ſingula quo diverteret loca devehendum provide deputavit, ut in omni loco Archiepiſcopus poſſet ſua homagia, literas & privilegia ſaltem ſub copia providere, nec non unicuique, dum opus eſſet recitare: Hoc & hoc a nobis in feudum dinoſceris habere. Et omnium Eccleſiarum ſacrarum collegia ad ſua privilegia oſtendenda, ut in iſta ſcriberentur volumina, diſtrictiſſime coarctavit, & quotquot erant ſibi oſtenſa, quæ tamen ſub bullis aparuere veris, inſcribi verbotenus procuravit; ut ſi inpoſterum aliqua privilegia rapinis incendiis indignitate conſumpta, ſeu malæ cuſtodiæ deputata, vel quocunque modo perderentur, in prædictis voluminibus perpetua memoria perdurarent. Sic ergo velut Joſephus providiſſimus habebatur.

§. VIII.

Generalioribus hiſce præſtructis, ad thema ipſum pergimus, propius disquiſituri, an per ejusmodi Codices, in quibus Diplomata Archivi aut Tabularii alicujus, una ſerie deſcripta, probatio in Foro inſtitui poſſit, & quænam vis probandi iisdem tribuenda ſit? Quia vero de autoritate illorum Codicum, qui non niſi *exempla* Diplomatum continent, veterum Regum & Impp. Francicorum nomina præ ſe ferentia, diſputatio omnis fruſtranea eſſet, ſiquidem autographa ipſa nullius fidei, aut certe pro ſpuriis habenda eſſent, donec contrarium probetur. Series dicendorum omnino poſtulat, ut, in limine adhuc, concertationum illarum, quas poſt HENSCHENIUM & PAPEBROCHIUM, facundus

ille Presbyter è S. J. *Bartholomæus* GERMON (w), initio hujus Seculi excitavit, mentionem aliquam faciamus. Ipsa quoque tela, in *bello* hoc *diplomatico* (x), adversus MABILLONIUM vibrata, seorsim nobis enumeranda essent, si cristati bellatores isti (y), autographa vetera, ad unum omnia, tanta strage confecissent, quanta fiducia asserere non dubitarunt (z) *eadem, quo antiquiora, tanto magis, propria sua vetustate, suspecta, eoque minorem fidem ipsis habendam esse.* Et quamvis, non semel professi sint, quod plura quidem, non omnia vero hujus generis Diplomata impugnare intendant, reipsa

(w) Editis *duabus Disceptationibus de veteribus Regum Franc. diplomatibus & arte secernendi antiqua diplomata vera à falsis ad Joh. Mabillon. Paris. Anno* 1703. & 1706. Quibus postea accesserunt, *Disceptationes ejusdem argumenti, adversus Ruinartum, Fontaninum &c. Venet. Anno* 1708. *editæ.*

(x) Quo nomine motus istos, à *Germonio* & sociis excitatos, tum etiam controversias, Diplomata specialia attinentes, in Germania subortas, supra allegatus DE LUDWIG *in d. Præfat.* scite insignivit, ac prolixe descripsit. Idem argumentum præter *Ludov. Raguet* in Historia *des Contestationis sur la Diplomatique*, Paris. 1708. edita, ulterius prosecutus est *Autor Censuræ in Histor. Italiæ medii ævi, quæ Mediolani Anno* 1729. *prodiit.* Novissime DN. DE MEIERN eandem telam continuavit, & erudite pertexuit, in *Præfatione Tom. III. Actor. P. Westphal.* præmissa.

(y) Qui Seculo illo vivere debuissent, quo moris adhuc erat, ut si super Charta aliqua contentio oriretur, veritas illius per duellum, aut judicium ferri candentis, similesque purgationes vulgares probanda esset, vid. MABILLON *Act. Sanct. Ord. S. Bened. Sec. IV. Tom.* 1. *pag.* 765.

(z) Utrum *Germonius* & socii, ex mera in vidia, ut communiter putatur, vel alia de causa eo progressi fuerint, pluribus disquisivit DN. DE MEIERN *d. l.*

ptipsa tamen, eas veri a falso discernendi leges & regulas substituerunt, ad quarum fallacem normam, fidem, monumentorum tantum non omnium, *quæ ignis, barbari, tempus edax, tuque invidiosa vetustas intacta reliquerunt*, (*a*) non vacillare tantum, sed plane concidere, necessum foret. Eorum vero impetum, tum MABILLONIUS ipse, (vel sola *Papebrochii* retractatione, quam Supplementis R.D. inseruit, triumphans) tum plures alii, justitiæ causæ faventes, scriptis eruditissimis abundeque notis, in primis vero *Justus* FONTANINUS, *Theodericus* RUINART, *Dominicus* LAZZARINUS, *Antonius* GATTUS (*b*): novissime autem *Chronici Gotwicensis* doctissimus AUTOR ita represserunt, ut argumenta, aut fucatos potius ipsorum sermones, huc conducere operæ pretium non videatur.

§. IX.

Quod autem *Diplomatariis* plane nulla, aut certe exigua *probandi* vis tribuenda sit, complures sat speciosæ rationes efficere videntur; quarum potiores seorsim nunc expendemus. Et quoniam omnes illos ita statuere necesse est, qui Codices hosce ad normam eorum, quæ Jure Communi circa *exempla Instrumentorum* provisa, unice exigunt, (unde etiam in Consiliis & Responsis frequens quidem *copiarum* seu exemplorum, Codicum vero unde desumta, rarior occurrit mentio.) Ideo primarium argumentum, quo sententia illa nititur, haud dubie hoc est: expediti Juris esse, *exem-*

plis

(*a*) Ut graviter conquestus *Mabillon in Supplement. R. D. cap.* 2.

(*b*) Quod nomen non fictitium (ut nonnulli existimarunt,) sed Autorem Tycinensem Professorem esse, DN. DE MEIERN. *d. l.* observavit.

plis etiamsi à Fisco producantur, credendum non esse, si authentica scriptura desit. Ita enim PAULUS in *l. 2. ff. de fide instrum. Quicunque à fisco convenitur, non ex indice* (*c*) *& exemplo alicujus scripturæ, sed ex authentico conveniendus est, & si contractus fides potest ostendi. Cæterum calumniosam scripturam vim in Judicio obtinere, non oportet.* Eamque regulam, à Jure Canonico *cap. 1. 2. & ult. X. d. t.* repetitam, Practici ampliationibus suis in tantum extendunt, ut *exemplo* nullam probandi vim tribuant, etiamsi Instrumentum ipsum per plures, imo per centum Notarios descriptum, & *exemplatum* sit, testantibus se vidisse autographum sine macula esse, & *exemplum* eidem *concordare*. Cum Notarius facile decipi, & induci potuerit, ut crederet, scripturam adulterinam, unde *exemplum* desumsit, authenticam esse (*d*). Idemque Dd. non de illis tantum *exemplis*, quæ recentiori manu, sed etiam, quæ charactere antiquo (*e*) scripta, quin & in Archivo reperta sunt (*f*) affirmant. Addunt, processum super Instrumento, non nisi in *copia* producto, institutum, ipso Jure nullum esse, (*g*) De cætero in *cap. fin. X. de fide*

(*c*) *Indicem* vero, ab *exemplo* hoc ipso differre, quod brevem saltem rei ipsius annotationem contineat, SCHULTING *ad Pauli recept. sent. lib. 5. tit. 12. num. 11. nota* (*m*) recte observavit.

(*d*) *Hermann.* VULTEIUS *Consil. Marb. Vol. 4. Cons. 34. num. 188. & seqq.* SCHWEDERUS *Consil. Tubing. noviss. Tom. I. Cons. 10. num. 15. & seqq.* GRASS. *Vol. V. d. Consil. Tubing. Consil. 60. n. 6. 7. & seqq. & nubes Dd. quos allegarunt.*

(*e*) Vid. LEYSERUS *Meditat. ad ff. Specim. 261. medit. 7.*

(*f*) Idem *d. l. Specim. 266. medit. 9.* ibique alleg. Richter. *ad auth. si quis C. de edendo.*

(*g*) COLERUS *de Processu Execut. part. 3. c. 1. n. 51.* SCHWEDERUS *d. l.*

fide instrum, certa forma præscripta est, secundum quam exempla Instrumentorum conficienda, si quidem autographis deperditis, aut vetustate exesis, vim probandi aliquando habere debeant: indeque sequentia requisita primaria elici solent, (1) ut *transsumtio*, quam ajunt, personæ publicæ, quæ nimirum ab Actis, aut Notarius publicus sit, autoritate Magistratus demandata. (2) Ut ante omnia citati fuerint omnes illi, quorum interest, quo videant exemplum ab authentico transsumi. (3) Ut causæ cognitio præcedat, & Judex ipse authenticum diligenter prius inspiciat, utrum in aliqua parte vitiatum? an alia falsi suspicione prematur? an sigilla integra sint?&c. (4) Si de authentica scripturæ fide quodammodo certus sit, *exemplum* Judicis autoritate inde desumatur, totusque actus Protocollo inseratur (*b*). Ex his omnibus autem facile liquet, JCtos illos, superiorum temporum in primis, normam hanc, quam diximus, unice secutos *Diplomatariis & Chartulariis* qubuslibet haud multum tribuere potuisse, aut etiamnum posse, cum ex iisdem non semper constet, jussu Regionis Domini, aut Magistratus collectionem susceptam, nomen scriptoris si vel maxime expressum, sæpius tamen in obscuro relinquat, an persona publica fuerit: de cætero examen autographorum accuratius præcessisse, vix unquam liqueat: ut vero ii, quorum interest, ubi Diplomataria conficienda erant, prius citarentur, nec moris unquam nec possibile fuerit, &c. Ne etiam gratis hæc dixisse videamur, inter plura alia Judicata, quibus Diplomatariis & Chartulariis non major vis tributa, quam quæ cujuslibet Instrumenti exemplo de Jure Communi competit, unicum illud præjudicium hic allegamus, quod celebris ille Ant-

(*b*) Vid. DN. BÖHMER. *Jur. Eccles. lib. 2. tit. 22. §. 5. seqq*

verpiensium Canonista *Franciscus* Zypaeus *Consult. Canon. lib. 2. tit. de fide instr. Consult. 1.* nobis suggerit. (*i*) Add. tamen Consilia Marburgensia *Volum. IV. Consil. 37*, *juncto Consil. 34.*

§. X.

Ast enimvero, qui rationes ita subduxerunt, eos rem ipsam *ad justæ pondera libræ* haud satis trutinasse, quis non videt? *Primo* enim inter solivagum *Instrumenti* alicujus *exemplum*, & *Diplomatarium*, magnum utique intercedit discrimen, utcunque enim, prioris intuitu, incertum maneat, an autographo omni ex parte concordet? &, si exemplum tale in Archivo repertum, an autographum ipsum, in eo extiterit, an publica fide inde descriptum, & qua tale, eidem illatum fuerit? Pro Diplomatario tamen integro, quo Literæ patentes Impp. Regum, Principum & Statuum Imperii, aliæque conventiones publicæ, earumque firmamenta, velut in uno eodemque Archivo antiquitus conservata, referuntur, quoties ad probandum inducitur, præsumtio militat, quod publicis auspiciis & quidem (alio fonte unde desumi potuerit, non apparente) ex autograpis ipsis descriptum sit. Idque tanto magis, quo minus cogitari potest, monumenta hæc

(*i*) Casum ibidem refert decimas novalium attinentem, ac præter alias litis illius circumstantias memorat: *producta fuisse alterutrius partis monumenta ex pervetusto Codice, in pergameno scripto, & inscripto:* Liber privilegiorum; *exarato, ut in frontispicio narratum, anno 1460. charactere admodum antiquo, & in archivo G. adservato, ignota tamen scriptoris manu, sine mentione collationis ad jussum Judicis, per publicam personam facta &c.* Inter reliquas vero rationes decidendi, ob quas Codici vis probandi penitus abjudicata, & illam refert, quia *ad hoc, ut exemplo fides fiat, præter Judiciis autoritatem partis præsentia requiratur, quam, cum Codex ille conficeretur, intervenisse non constet.*

hæc in tanto numero & ſerie, ad manus privati alicujus fortuito olim perveniſſe. Atque adeo Diplomataria ipſa (pro eo tamen probabilitatis gradu, cui variæ eorum differentiæ locum faciunt,) ſingulis quoque exemplis, in eo comprehenſis hactenus fidem addunt. Pariter (2) & illud attendendum, an *Diplomatum exempla*, originalibus deperditis, non majorem fidem Judicis animo ingenerare poſſint, quam nudis Inſtrumentorum exemplis Jus Rom. tribuit. Quodſi enim characteres adſunt, uſu explorati, ex quibus vera & genuina Diplomatum authentia vel in *exemplis* dignoſci poteſt, eadem ad rigorem *d. l. 2. ff. de Fide inſtrum.* non magis dijudicanda ſunt, quam in quæſtione, an maſſa ex auro & ære conflata, ſeparari poſſit, deciſum ex *l. 5. §. 1. ff. de R. V.* hodienum petendum, nam quod *Ulpianus* in *d. l.* negat, metalla hæc ſeparari omnino poſſe uſu & experientia dudum comprobatum eſt. Dari autem ejusmodi characterismos, ex quibus Diploma, genuinum an ſpurium ſit, vel ſolo *apographo* illius inſpecto, apparere poſſit, *Ars Diplomatica*, (*k*) extra omnem controveſiam

C 2 col-

(*k*) Eandem *novum antiquariæ artis genus* vocat quidem MABILLON, quod tamen priſcis haud penitus incognita fuerit, vel ex memorabili præjudicio illo in *cap. 6. X. de fide inſtrum.* relato ſatis apparet. *Mabillonius* vero omnium primus fuit, qui characterismos illos in certas, uſu comprobatas regulas redegit. Et cum intra Diplomata a Merovingicæ & Carolingicæ Stirpis Regibus conceſſa, fere ſubſtiterit, B. HERTIUS *in Differt. de fide Diplom.* veſtigia ipſius legens, ad Diplomata Impp. & Regum Germ. jam tum progreſſus eſt. Nunc vero reverendus Abbas *Liberi & Exemti Monaſterii Gotwicenſis*, *Ordinis Benedictini in Auſtria Inferiori* DN. GOTHOFREDUS von BESSEL, in ſæpius laudati *Chronici Gotwicenſis Tomo prodromo* (de quo idem merito prædicamus;

collocat, infinita quoque exempla, in quibus in præstitum testantur. (*l*) Indeque artem illam JCtis commendatissimam esse debere, monuit DN. BÖHMER(*m*) Qnod verocitationem eorum attinet quorum interest, quam à Dd. in singulis *exemplis* non solum, sed integris quoque Diplomatariis conficiendis, tantopere desiderari vidimus, eam *cap. fin. X. de fide Instrum*, ne quidem requirit, prout prælaudatus DN. BÖHMER (*n*) pluribus ostendit. Et si vel maxime, in casu ubi lis jam mota, aut certe imminet, citatio illa necessaria: ad Diplomataria tamen dudum olim, & forte ante tot secula, cum de lite illa ne cogitari quidem poterat, confecta, hæc talia non pertinere MABILLONIUS (*o*), recte reposuit. De reliquis requisitis *in d. cap. fin.* enumeratis, tum etiam quid anti

mus, quod *Conringius* alicubi de *Lehmanni Chron. Spirensi*, non ex tituli modestia illud æstimandum, sed totius Germaniæ Historiam Diplomaticam in eo reperiri, ac re vera incomparabile opus esse), Criticum Diplomatum examen, à Conrado I. ad ultima Friderici II. tempora usque continuavit.

(*l*) Quanquam enim GERMONIUS Artem ipsam quoque, pyrrhonismis ac scepticismis suis convellere tentaverit, *in Discept. adversus Mabillon 1. pag. 42. & Discept. 2. cap. 5.* inter alia contendens: *nullas haberi posse regulas, quibus priscorum seculorum authographa secernantur, nec ex characterismis, vulgo adduci solitis, eorum veritatem probari posse* &c. Solide tamen eidem reposuit *Chronicon Gotwicense lib. 2. pag. 79. & 80. Ridiculo hoc principio omnes veritates in dubium vocari posse, & si nulla ars dijudicandi vera Diplomata, non apparere, quomodo falsitates Diplomatum inde probari possit, cum falso verum necessario opponatur, &c.*

(*m*) *Jus Eccles. lib. 1. tit. 3. §. 18.*

(*n*) *d. l. lib. 2. tit. 22. §. 6.*

(*o*) *de R. D. lib. 5. cap. 5. §. 9.*

antiquitas, quid fides Archivi exemplis addant, ſuo loco dicemus.

§. XI.

Secundo loco *probationi per Diplomataria* obſtare, ejusque fidem imminuere videtur, quod ſingula exempla non ſolum, ſed integri quoque Codices Diplomatici tot vitiis & erroribus ſcatere ſoleant. Totius autem inſtrumenti fidem ſuſpectam faciat particula falſa, ſicut fermenti parvm totam maſſam corrumpit, *Conſil. Marburg. Vol. 4. Conſil. 30. n. 289. & 900.* Et ſi autographum inſtrumenti ſine die & conſule, nihil probat, *d. Vol. 4. Conſ. 16. num. 108.* ac non abſolutum præſumitur, *Conſil. 37. num. 292.* nec non in quo falſus annus, falſave indictio poſita, quoad ſolennia pro vitioſo habendum eſt. *d. Conſil. 37 num. 139.* Id de apographis eorum tanto magis affirmandum ſit. Jam vero negari nequit, non impreſſa ſolum Diplomataria, ac Diplomatum apographa, ſeorſim edita (*p*), ſed illa etiam, quæ in MScr. etiamnum perſiſtunt, multis vitiis & erroribus ſæpiſſime referta eſſe. Experientia quoque docet, quodſi plura ejusdem argumenti Diplomataria, ſucceſſive deſcripta, ut fieri aliquando ſolet, producantur, hæc inter tantas variationes deprehendi, ut alia aliis pejora eſſe, quænam vero præferenda ſint, haud

(*p*) Ita P. SCHATEN, præſtantiſſimo alias Hiſtorico, objecit PAULINI *Syntag. Hiſtor. Germ. part. ult. pag. 532.* Diplomata Corbejenſia, Annalibus ipſius Paderbornenſibus inſerta, vitioſiſſime deſcripta & edita eſſe. Add. *Obſerv. Hallens. Tom. 10. Obſerv. 14.* ubi plura Diplomata vitioſe edita recenſentur, in ſpecie vero quoad Diploma illud Eccleſiæ Bremenſis, quod Caroli M. nomen præfert, inter editionem *Adami Bremenſis* & *Cranzii* ultra 50. variantes lectiones intercedere, in alterutro etiam plures lineas omiſſas eſſe per comparationem utriusque oſtenditur.

æque appareat. Hæc omnia autem, ubi de *probatione* agitur, tanto magis attendenda esse, cum in recursu subsidiario ad *exempla* Diplomatum, pro certo ponendum sit, autographa ipsa aut periisse, aut legibilia amplius non esse, aut callide supprimi.

§. XII.

Sed & hæc tanti non sunt, ut propterea *Diplomatariis* quibuslibet, omnis probandi vis deneganda sit. De *exemplis* seorsim descriptis, nec non de *exemplis exemplorum* (qualia quæ typis descripta) hic non loquimnr. Diplomataria vero authentica, quibus plenam probandi vim infra asseremus, majori cum accuratione consignata esse, quam ut crassis ejusmodi erroribus & vitiis scateant, publica autoritas, qua confecta sunt, non solum credi jubet, sed & omnes illi testantur, qui plures ejusmodi Codices perlustrarunt. Et si vel maxime in iisdem sphalmata quædam deprehendantur, leviora tamen erunt, indictionem similemve temporis annotationem ut plurimum attinentia. Instrumentum vero, in quo falsus annus, falsave indictio posita, propterea non vitiari, cum veritas illius ex reliquo tenore probari possit, ANTECESSORES *Marburg. d. Consil. 16. num. 145.* rejecta (quam pro ratione dubitandi adduxerant) contraria opinione, defendunt. MABILLIONIUS autem (*q*) pluribus evicit, *leviores ejusmodi errores, ac minime substantiales, in apographis*

(*q*) *Lib. 3. cap. 6. & lib. 5.* §. *11.* Add. *lib. 1. cap. 7.* §. *9.* ubi de causis quibus factum, ut in exemplis ex originalibus transsumtis, prioribus seculis jam tum errores ejusmodi passim commissi fuerint. Cumque HICKESIUS *in thesauro linguarum veterum septentrionalium* asserta hæc impugnasset, MABILLONIUM strenue vindicavit RUINART, in doctissima præfatione, novissimæ editioni *Lib. de R. D.* præmissa.

phis admissos, veritati detrahere haud posse; & cum aliis Codicibus antiquis, quorum apographa ad nos pervenerunt, Codici v. gr. Theodosiano (quin & Libris Juris Justinianei) errores minime substantiales, non officiant, rationem dari non posse, cur Chartaria nullam propterea fidem in Judicio mereantur, maxime si vetera, & bonæ notæ sint. Idemque ECKARD *in animadverf. ad* DN. SCHANNAT *Hierarchiam Fuld. §. 32.* memorabili casu illustravit. De cætero, si apographum, ex Diplomatario aliquo productum, ejusmodi vitiis laboret, quæ substantialia ejus incerta aut perplexa reddunt, probationem inde petitam nullius ponderis esse, res ipsa loquitur. Denique si plures ejusdem Diplomatarii Codices producantur, interque illas variantes lectiones, aliaque diversitas deprehendatur, Judex ex characterum forma reliquisque circumstantiis dispiciet, quinam eorum ex autographis proxime descriptus, indeque majorem fidem mereatur, in reliquis, juxta præscriptum *l. 21. ff. de testibus,* attendet, quænam rei aptiora, & vero proximiora esse compererit.

§. XIII.

Pariter, *tertio*, *probatione per Diplomataria* vix quidquam tribuendum esse, & illud efficere videtur quod ea admissa, de Sigillis Diplomatum actum esset, quæ tamen, velut Instrumentorum robora & firmamenta certissima, imposturas commissas omnium facillime detegere valeant. Quibus *quartum* illud dubium conjungimus, quod hac ratione in incerto manere necesse sit, an non autographum, ex post annullatum fuerit (r) aut rasuræ, deletiones, vel additiones, recentiori manu factæ, in eo apparuerint,

(r) Annullationem vero Diplomatis, ea ratione olim fieri consuevisse, ut

ruerint. Quorum omnium intuitu, fatendum equidem, quod & supra §. 1. ipsi professi sumus, authentiam Diplomatis alicujus, certius dijudicari haud posse, quam ex ipso autographo. Hoc enim producto, characterismos, ex internis non solum, sed & externis ipsius Diplomatis desumtos, quos *Ars Diplomatica* suggerit, cum criteriis ex Sigillo resultantibus si quis combinaverit, de authentia Diplomatis, tanto certius pronunciari posse, res ipsa loquitur. Plane ut Pontifex *INNOCENTIUS III.* in citato *c. 6. X. de fide Instr.* Diploma ad probandum inductum, non tam ex scriptura, quæ recentior, & charta, quæ pigmento fucata erat, ut vetusta videretur, quam ex Sigillo, imagine & literis in eodem expressis, tum & modo, quo cera affixa, pro falso & suppositio, declaravit. Vicissim tamen & illud notum, Diplomata complura suppositionis & fraudis apertissimæ, ab iis convicta esse, qui Sigilla autographis appensa, nunquam viderunt. (*u*) Diplomatario certe, publicis auspiciis confecto, sua autoritas aut fides propterea non diminuetur, quod de sigillis, quibus autoprapha munita fuere, exinde non satis constare possit, (utut interdum eorum descriptio inserta inveniatur), modo Diploma exinde ad probandum inductum, Historicis coævis, moribus, rebusque gestis illorum tempotum non contrarietur, nec alio νοθείας indicio prematur. Idque tanto magis, quo certius Sigilla subtilioribus adhuc fraudibus exposita fuisse, quam quæ circa Diplomata ipsa commissæ, non raro eiam sigillum genuino diplomati avulsum, spurio appensum

ut membrana ipsa in Judicio perforata fuerit, *Lex Ripuaria, Tit. 58. §. 5. & Tit. 59 §. 3* confirmat, indeque locutionem illam, quæ hodienum superest, ein instrument durchlöchern wollen, oriri, ECKARDUS *in notis d. l.* suspicatur.

(*s*) Vid. *A.* der Lindauischen Ausführung. *pag. 121.*

ſum eſſe (*t*). Id quod Diploma Lindavienſe abunde confirmat. Cum enim apographum illius, ut & typus ſigilli, prætenſo originali impreſſi, Conringio (*u*) Mabillonio (*v*) Baluzio (*x*) tranſmiſſum eſſet, triumviri hi, rei Diplomaticæ peritiſſimi, haud aliter judicare potuerunt, quam quod typus ille formam ſatis ſinceram *Ludovici Pii* Sigillorum referat, utut in Diplomate ipſo, evidentiſſima νοθειας indicia, vel primo intuitu deprehenderint. Et hactenus admittti poſſet GERMONII (*y*) illud: *Sigilla tanti non eſſe, ut eorum cauſa Diploma malæ fidei arguatur, aut ab ea abſolvatur.* Argumentum vero *quarto* loco adductum, prolixiore reſponſione non indiget, cum ejuſmodi vitia in autographo extitiſſe non magis præſumendum ſit, quam vitia occulta in teſtibus.

§. XIV.

Denique *quinto*, pro eadem ſententia, illud vel maxime urgeri ſolet, quod ſi *probationi per Diplomataria* locus concedatur, hoc ipſo *Diplomata refecta*, iiſdem forte inſerta, tanto facilius pro authenticis obtrudi poſſe, quo magis affabre ad horum formam fabricata ſunt. Notiſſimum enim eſt, & *Mabillonius* (qui tamen ipſe Monachus, Monachorum fidem omni conatu defendit) negare non ſuſtinuit, me-

D dio

(*t*) Vid. HEINECCII *Syntag. de Sigillis part. I. c. 17. §. 2. & ſequ.* ubi ſex modos recenſet, quibus fraudes & errores in Sigillis commiſſi.

(*u*) Vid. ipſius *Cenſura Diplom. Lindav.*

(*v*) In literis ad *Tenzelium* quas hic *vindiciis ſuis pro Cenſura Conr. pag. 19.* inſeruit: junct. tamen Supplement. *Mabill. ad L. de R. Dipl. cap. 4. §. 4. 5.*

(*x*) Itidem in literis ad *Tenzelium d. l. pag. 124.*

(*y*) *Diſceptat. adverſus Mabillon 1. cap. 3. pag. 43.*

dio ævo & præcipue circa confinia Seculi XI. illos, qui sua interesse putabant, bona, quæ possiderent in tuto collocare, sæpenumero religioni sibi haud duxisse, Diplomata super iisdem confingere, quæ sibi usui essent, posteris fraudi futura. Idque tunc non solum, si autographa olim obtenta lacera, aut scripturæ fugientis essent, sed etiam si bello, incendio, aliave calamitate plane periissent. Nonnulli quoque Privilegiis specialibus impetrarunt, ut in locum amissorum Diplomatum alia substituere liceret. (z) Quibus omnibus fraudi & imposturæ januam apertam fuisse, res ipsa loquitur.

§. XV.

Enimvero *ex omnibus sive refectis, sive alia ratione falsis Diplomatibus, nullum tanta arte fingi aut refingi potuisse, cujus falsitas a perito antiquario detegi non possit. Eam enim veritatis vim esse, ut per se luceat, totque circumstantiis muniatur, ut mendacio & falso, quantumvis belle fucato, semper aliqua desint;* MABILLONIUS (a) fidenter admo-

(z) Non alio sc. juris effectu, quam quo Clericis & Monachis in vim privilegii olim concessum fuit, ut in propria sua causa testes esse possent, vid. MABILLON *d. l. lib. 3. cap. 4. §. 6.*

(a) *In Supplem. Lib. de R. D. cap. 4. §. 4.*

(b) De Characterismis hisce eorumque certitudine A. Chron. *Gotwicensis d. l. 2. pag. 79. & 80.* graviter ita differit *Quot*, ait, *habemus Characterismos, legitimas antiquitatis notas, queis vera & genuina Diplomatum authentia demonstrari potest! Num quid conveniens in Diplomatibus diversissimis, maximo locorum intervallo distinctis, diversis Ecclesiis, Monasteriis, locisque concessis, Monogrammatum, Sigillorum, Characterum, tam majorum quam minorum, forma extrinseca, stylus item, invocationum, titulorum, inscriptionum, Cancellariorum, Chronologiæ, & reliquorum uniformitas, indicium nobis præstabunt legitimæ & sinceræ antiquitatis? præstabunt profecto, nisi quis omnes Ecclesias, Regum*

admodum affirmat. Diplomaticæ Arbis regulas, obruſſam, normamque infallibilem, eſſe, ad diſcernenda Diplomata genuina & ſpuria hoc ipſo aſſerens. Et ita equidem omnino eſt, quod Characteriſmi, (*b*) quibus genuina diplomatum authentia dignoſcitur in tanto ſint numero, & differentiæ, quas arguunt, adeo ſubtiles, ut impoſſibile videatur, impoſtorem, eo præſertim in ævo, hæc omnia, vel *reficiendo*, tam accurate exprimere potuiſſe, ut in uno alterove non erraverit. Viciſſim tamen & illud negari nequit, etiamſi arduæ ejuſmodi cauſæ, vetuſtis Diplomatibus ſubnixæ, majores Iudices poſtulent, pauciſſimos tamen *Artis Diplomaticæ*, Criticam nimium redolentis, peritos eſſe, & quibus his ſcientis inſtructa finxit præcordia Titan, in applicatione tamen harum regularum facillime errare poſſe. Interim vero Diplomatarium autoritatem ſuam propterea non amittet, quod *refecta*, aliave falſa quædam *Diplomata*, eidem irrepſerint, Nam (ut MABILLONIUS ipſe ratiocinatur (*c*) inter Decretales quoque Pontificum Epiſtolas multæ detectæ ſunt falſæ literæ, quæ per multa ſecula pro legitimis habitæ fuerunt, nec tamen ideo genuinæ aliæ, quibus illæ permiſtæ erant, a jure Canonicæ autoritatis exciderunt.

D 2 §. XVI

gum, Principum, Ducum Curias & Cancellarias, omnia inſuper antiqua Monaſteria, falſitatum officinas dicere non erubeſceret, quod tamen quilibet vir bonus, ex ipſa innata ſibi ingenuitate perhorreſcit. Addatur, ECKARD d. Animadverſ. Hiſtor. §. 32. ubi ex eo, quod per probationem inſtitutam appareat, teſtes qui Diploma, qnod recenſet, magno numero ſubſcripſerant, (more qui ſub Suevicis præſertim Impp. inde a Seculo XII. denuo invaluerat) omnes eo in anno vixiſſe & in dignitatibus illis conſtitutos fuiſſe, concludit, Diploma illud genuinum eſſe, & *impoſtori alicui impoſſibile fuiſſe, tot nomina Virorum, addıtis eorum dignitatibus, colligere, & in uno alterove non falli.* (*c*) *Lib. 3. cap. 5. §. 12.*

§. XVI.

Constitutis ita, velut inter dissentientes, partibus, ex hactenus dictis abunde liquet, argumenta eorum, qui *Diplomatariis* omnino omnibus vim probandi abjudicant, aut iis, quæ optimæ notæ sunt, exiguam saltem relinquunt, assensum non mereri. Quo minus tamen, ex altera parte, asserere liceat, quælibet Diplomataria, ad fidem Judicis animo ingenerandam sufficientia esse, tot, tantæque eorum differentiæ, quas supra indicavimus efficiunt, ab his enim gradus probabilitatis, exinde vero fides Judici facienda unice dependet. Cum ergo una communi regula, *quam vim probandi Diplomataria habeant*, definiri nequeat, potiores eorum differentiæ seorsim ad hanc libram trutinandæ sunt. Id quod certius fieri haud poterit, quam secundum tria illa Diplomatariorum genera, quæ supra §. IV. ex *Mabillonio* memoravimus: pro illorum enim diversitate, reliquæ etiam differentiæ potiores, num antiqua vel recentiora, ex autographis vel exemplis descripta, in Archivis aliisve Scriniis inventa, &c. velut circumstantiæ ipsum Jus variantes, omnium optime considerari poterunt. Hoc ipso etiam occasio dabitur, quæstiones speciales, quid fides Archivi hic efficiat? quid Chartophylaciis & Scriniis aliis tribuendum? quodnam pondus antiquitas habeat? num confirmationes Cæsareæ civile quid addant? penitius evolvendi. Ex quibus, omnibus dein, cautiones nonnullas, circa *probationem per Diplomataria* institutam necessarias, elicere tentabimus. Demum Casum illustrem, quem Amplissima FACULTAS JURIDICA Almæ hujus ACADEMIAE Anno 1729 respondit, una cum Documentis & Responsis reliquis eo pertinentibus, subjungemus.

§. XVII.

Primam & ſummam *Diplomatariorum* diviſionem, eam eſſe diximus, quod vel *Hiſtorica*, vel *Authentica*, vel *medii* generis ſint. *Hiſtorica* primo loco quod attinet, antiqua, a Monachis olim conſcripta, & Archivis aliisve Scriniis dein inſerta nos intelligere, ex ſupradictis abunde patet. His ipſis vero ab autoribus nulla equidem autoritas accedere poteſt, cum ipſi ea deſtituti fuerint, in incerto quoque huc usque maneat, num autographa Diplomatum unquam inſpexerint, laborem adeuntes, otii fallendi cauſa, ſponte ſuſceptum, vel a ſuperioribus injunctum. Cumque collectores ipſi perſonæ privatæ fuerint, nec conſtet qua fide, quave accuratione compilatio facta ſit (*d*), non majorem quoque autoritatem habere poſſunt, quam reliqua monumenta Hiſtorica. Neque etiam ex eo, quod in Archivo reperta ſint, fides publica ipſis

(*d*) In Anglia equidem collectiones ejusmodi, à Monachis confectas, publica autoritate olim examinatas, & tunc ut Chronica authentica in Archivum relatas fuiſſe, primus editor *Matthiæ Paris* ex *Scoti Chronico* (diverſo ab eo, quod apud *Piſtorium inter Script. rer. Germ.* extat) his verbis memorat: *Statutum eſt*, ait, *in Anglia, ut audivi, quod unumquodque Monaſterium a Regibus fundatum, haberet de ipſo loco ſuum quendam ſcribam, vel ſcriptorem, qui notabilia tempore Regis, ſaltem in Regno, vel apud vicinos contingentia, ſecundum quod veritas facti ſe haberet, cum data annotarentur ad proximum generale Concilium, poſt obitum Regis, omnes illi Chronographi convenirent, & ſua vere dicta, ſive ſcripta in medium producerent, & dilectis a Concilio ſagacioribus & in talibus expertis, ſcripta examinarent, & diligenti habita collatione, de congeſtis ſummarium extraherent, & Chronicon compingerent, ac in Cœnobicis Archivis, pro authenticis Chronicis, quibus fides daretur, ſcripta reponerent* &c. In Germania tamen morem illum nunquam obtinuiſſe, abunde notum eſt.

accedere potest, cum satis constet, qua occasione & quem in finem, in Archivum olim relata sint. (*e*) Habent ergo fidem historicam (*f*) tantum, & in quantum ea, quæ memorant, rectæ rationi non adversantur, nec aliis fide dignioribus monumentis repugnant, pro veris tamdiu accipiuntur, donec contrarium appareat. Idemque sequentia illustris BÖHMERI (*g*) verba ulterius confirmabunt: Die Diplomata, welche bey den Scriptoribus antiquitatum und Collectoribus Diplomatum vorkommen, seynd in Wahrheit nichts anders, als blose Copeyen, welche Fide Scriptorum aus den Archiven genommen, ja vielfältig copiæ copiarum seynd, und wird doch nicht leicht jemand zu finden seyn, der dieselben deswegen als eine Carteque und nichts geltende Schrifft ansehen solte. Selbsten fides historia bestehet vornehmlich in solchen getruckten Diplomatibus, bey welchen gewiß die bekante Exceptiones nicht gemacht werden können, oder er müste in effectu aller fides historica hinweg fallen. Der Druck, und daß solche von Historicis angeführt und publicirt seynd, gibt ihnen wohl keinen fidem von selbsten, weil die Collectores solcher Diplomatum keine personæ publicæ, sondern scriptores privati seynd, auf deren fidem man doch, sonderlich wann sie den locum anweisen, woher solche genommen, vieles in historia bauet. Die beyde berühmte Benedictiner in Franckreich MARTENE und DURANDUS haben vor kurtzem eine herrliche Samlung solcher Diplomatum in ihrem *Thesauro Annecdotorum* edirt, und MABIELON in seinen *Anecdotis* dergleichen heraus gegeben, die man in rebus ad antiquitatem pertinentibus sehr æstimirt, und keine charteque daraus macht, ob die meisten wohl aus den Archivis Monasteriorum gezogen. Und wie würde der Herr von LEBNITZ mit seinem *Codice Diplomatico Juris Gentium* bestehen, darin so viele herrliche

(*e*) Quanquam enim *Mabillonius* d.l. *apographis Diplomatum, Chronico Casauriensi & Sithiensi insertis, paulo minorem saltem fidem, quam ipsis autographis tribuendam* censeat, eam tamen ut aliunde habeant necesse est.

(*f*) Conf. Eisenhardi *Differt. de fide Histor.* juncta Thomasii *Dissert. de fide juridica* §. 31.

(*g*) *Vol. I. part. 2. Consult. 73. num. 98. & seqq.*

liche Diplomata zu finden, welche, wann man alle so fort vor Chartequen halten wolte, davon die Originalia nicht producirt werden können, gewiß keinen geringen Anstoß leiden würden, und doch seynd alle diese diplomata edita nichts andars als copiæ, denen man fidem historicam so lange beyleget, donec contrarium probetur. &c. Idem vero de Chronicis & aliis collectionibus Historicis hodierni & recentioris ævi, privata auctoritare conscriptis dicendum esse, Autor der Lindauischen Ausführung/ (h) sub exemplo Chronici Lindaugiensis Mscr, Anno 1533, compilati, pluribus evicit. Quin & illos quoque libros, quos JCti aut Historici jussu & autoritate Regionis Domini scripserunt, etiamsi, ut veriora scriberent, archivum ingrediendi, & in eo vetera monumenta inspiciendi aut excerpendi licenriam habuerint, si Scriptis suis ea inseruerint, quæ Regionis Domino noeere possint, & ad infringenda ipsius Jura ab adversariis allegentur, contra ipsum Principem plenam fidem non facere, ut ut aliquam faciant, quæ Judicem ad decernendum Juramentum purgatorium aut suppletorium moverepossint, DN. LEYSER (i) nuper adhuc asseruit.

§. XVIII.

Prius vero, quam a *Diplomatariis Historicis* abeamus, dubium quod, ex hactenus dictis subnasci & contra nos detorqueri posse præsentiscimus, adhuc removendum erit. Ipsimet enim non una vice supra professi sumus, dari Characterismos, usu comprobatos, ad quorum normam, vel solo apographo inspecto νοθεια Diplomatis dignosci possit. *Mabillonium* vero regulas ex characterismis illis efformatas, pro certis & infallibili-

---

(h) *pag. 559lit. bb.*

(i) *Meditat. ad ff. Specim, 266. num, 11,* Conf. tamen CHLPIS: *de Legation. cap. 20. §. 6,*

bilibus venditasse perinde notum est. Ex quibus omnibus concludendum videri poterit, Judicem in ponderandis viribus *probationis per Diplomataria*, posthabitis illorum differentiis, ad id unice attendere debere, num apographum exinde productum, secundum regulas artis diplomaticæ spurium aut genuinum sit? Ast enimvero, utcunque Characterismi illi, indeque formatæ regulæ & præcepta critica, in thesi non solum suam habeant certitudinem, sed innumera quoque falsa Diplomata, iis mediantibus detecta sint, illud etiam characteres Diplomatibus insiti efficiant, ut vel apographis eorum, vis probandi tam abrupte non deneganda sit, prout Jus commune reliquis Instrumentorum exemplis, in quibus γνοϱισματα hæc existere nequeunt, abjudicat, & probationem inde petitam, velut calumniosam scripturam, rejicit. Quo minus tamen Judex in librandis istiusmodi probationis viribus, severiores illas critices regulas, nuper admodum in formam artis redactas, pro unica norma assumere, ibique incipere debeat, ubi non raro desinendum, complura utique efficiunt. Præterquam enim quod nondum satis expeditum an regulæ illæ in hypothesi inprimis, eam quam MABILLONIUS ipsis asseruit infallibilitatem habeant, cum omnes omnino fraudis subtilissimæ species, forte nondum detectæ, ac novæ earum formæ proximioribus annis abhinc, in lucem demum protractæ. Magna prudentia, eruditione & moderatione summa opus esse, ut vetera instrumenta, legitime examinentur, nec cuivis illotis manibus id tentandum esse, gravissimum Mabillonii monitum est , quod regulis[1], quibus præcepta Artis inclusit, præmittendum censuit. Et sicut *Diplomata refecta* seu *restaurata*, aciem Judicis in applicatione illarum regularum facile effugere posse, jam supra dictum, ita quoque tertia illa falsorum species, quam *Diploma-*

diplomata adulterata conficiunt, quibus ſcilicet ab impoſtoribus quidquam additum (*k*) vel ſubtractum, omnium difficillime in apographis præſertim dignoſci poteſt. (*l*) Quæ cum

(*k*) Faverrimum modum ſubdola hujuſmodi emblemata Diplomatibus inſerendi, his verbis memorat CRAGIUS *Jur. Feud. lib.* 2. *tit.* 3. §. 3. *Frequentiſſime*, ait, *fraudes nectuntur, ex ſpiſſioribus membranis majorum animalium, cum nihil facilius ſit, quam in iis quacunque conſcripta ſunt obliterare, retentis chirographis & ſigillis, & novam formam, cujuſcunque rei quis velit, inducere.* Ipſaque fraudis illius frequentia haud dubie effecit, ut Juramento a Notariis præſtando inſertum olim fuerit, *quod ſcripturas in formam publicam redigendas, in carta papirea vel membranacea unde alia abraſa fuerit ſcriptura, non velint conſcribere* vid. Illuſtr. DN. DE GUDENUS *Sylloge I. Diplom. & Monum. pag.* 641.

(*l*) Et quando MABILLONIUS c. l. aſſeruit Diplomatum veritatem tam certo ubique, quam metalli alicujus, auri v. gr. vel argenti ſinceritatem cognoſci poſſe: ipſius hyperaſpiſda GERMONIUS vero *Diſcept.* 2. *de veter. Reg. Franc. Diplom. pag.* 60. Comparationem illam ſequentibus verbis perſtrinxit: *ſi quis ſerio hæc talia affirmet, errat utique: magnum enim inter utrumque judicium intercedit diſcrimen. Fieri non poteſt, ut qui numos cudunt ex metallo adulterino, auri ſpeciem imitando omni ex parte exprimant. Si enim conflatum ab iis metallum, auri colorem exterius referat, eundem non referet intimis ſuis partibus, aut ſi idem ſit ubique color, non erit ſaltem idem ſonus, eadem durities, idem pondus, eadem ſcabrities. Naturam enim ars ex parte imitari poteſt, perfecte & omnibus numeris implere non poteſt. Qua propter aurifex certiſſimas habet notas, quas ſi cum judicio adhibuerit in judicando auro falli non poteſt. Neque etiam hæc explorare difficile eſt, cum judicia hæc fiant oculis, auribus, tactu. Idem dici non poteſt de veteribus Inſtrumentis. Qui falſa diplomata fabricat & ſupponit, illi non ipſa Natura eſt exprimenda, ſed iſtud effingendum quod olim Notarius effinxit: in quo etſi ſit aliqua difficultas, non eſt tamen inſuperabilis: adde, judicium quod de veteribus inſtrumentis fit, non ſolo ſenſuum teſtimonio niti.* Nec illi, certitudinem

cum ita sint, *Judici* secundum ea, quæ Legibus, Constitutionibus & moribus prodita, judicaturo, in via regia ita potius incedendum, ut in fidem *Diplomatarii*, qua pote studio inquirat, indeque vires probationis sibi factæ dijudicet. Quodsi verò *apographum* exinde productum, vel pars, opposita exceptione falsi instrumenti impugnaverit, vel religio Judicis sublestæ fidei arguat, (*m*) sicque dignus appareat hoc vindice nodus, ad severiores Artis Diplomaticæ regulas omninò recurrendum, eædemque, perita manu applicatæ, in dijudicanda νοθεια vel γνησιωτητι Diplomatis raró fallentem præbebunt normam.

§. XIX.

In viam, unde digressi sumus, redeuntes, ad *probationem per Diplomataria authentica* pergimus. Hæc ipsa ad requisita illa (*n*) usquequaque exigenda haud esse, quæ Dd. ex *cap. fin. X. de fide instrum.* Authent. *Si quis C. de Edendo* aliisque textibus

nem absolutam, & fallere & falli nesciam regulis Artis Diplomaticæ asserenti, nec huic, omnem omnino certitudinem iisdem abjudicanti, subscribendum, sed media potius via incedendum esse L. B. nobiscum sentiet.

(*m*) Quamvis enim communis Practicorum doctrina sit, si contra exemplum Instrumenti ad probandum inductum, pars adversa non exceperit, nec Judicem quidquam supplere, ZAUNSCHLIFFERUS *de officio Jud. supplet. part. 2. concl. 12. §. 2. art. 4. ibique alleg. Dd.* Id ipsum tamen eo non pertinere existimamus, ut Judex, si manifesta νοθειας indicia in Diplomate aliove instrumento deprehenderit, id ipsum ex officio rejicere ne quidem possit: præsertim cum iidem Dd. concedant, quod testem falsum, & instrumentum cui Lex resistit, ex officio repellere queat. Add. MYNSINGER. *Commentar. ad Tit. X. de fide instrum. pag. 18. num. 37.*

(*n*) Requisita illa MYNSINGER *Cent. 6. observ. 73.* ad sex diversa capita redegit, quibus FORSTER. *in Dissert. de Exemplis anno 1683. Altdorfii habita*, tria alia superaddidit.

textibus exsculpserunt, & ad hoc ut exemplum instrumenti parem cum originali (*o*) autoritatem habeat conjunctim desiderant, supra §. *IX.* & *X.* jam observavimus. Et prout simul evicimus, defectum primi requisiti, ut omnes, quorum interesse aliquando potuerit, ad *exemplificationem*, quam vocant, ritè citati fuerint, *Diplomatariis* quibusvis, dudum olim confectis, haud obesse, ità quoad *authentica* in specie, idem denuò repetimus. Reliqua etiam requisita (seclusis iis, quæ ad moralem fidei publicæ certitudinem sana ratio exigit) peræque huc non quadrare, vix est ut moneamus. Illud tamen seorsim adhuc expendi meretur, num ad fidem *Diplomatarii authentici* peræque necessarium sit, ac Dd. quoad singula instrumentorum exempla abrupte desiderant, ut à Notario, Cæsarea aut Papali autoritate pollente confectum sit? Antiquiora certè secula quod attinet, ut autographa Diplomatum & Acta Judicialia, ita quoque *Diplomataria* reliquaque *transsumta* Notarii alicujus manu conscripta aut corroborata esse, ipsa rerum testimonia, quæ supersunt, loquuntur. Indeque MABILLON (*p*) ad antiquiora tempora unicè intentus, *Diplomataria authentica* definivit, *quæ publicæ autoritatis notam, recognitionem scil. & subscriptionem alicujus Notarii habeant.* Quantæ etiam, quamque eximiæ dignationis Notariorum munus in Regum & Impp. Aulis, (*q*) Procerum Imperii, tam secularium quam ecclesiasticorum Curiis, (*r*) & in claustris Monasterio-

(*o*) Differentiam nominalem inter *authenticum* & *originale*, quam GONZALEZ *ad cap. I. X. de fide Instrum.* tantopere urget, heic non moramur.

(*p*) *d. Lib. 3. cap. 5. §. 9.*

(*q*) Vid. HERTIUS *Notit. Regni Francor. cap. 3.* §. *13.* & *de Fide Diplom.* Sect. *1.* §. *14.* MABILLON *d. l. Lib. 2. cap. 11.*

(*r*) Principes olim Protonotarium cum Notario uno vel pluribus inter præcipua ministeria habuisse, eosque in subscriptione Chartarum

steriorum (*s*) olim fuerit, abunde notum est. Ex quo verò eminens illa potestas, quâ Regionum Domini hodie pollent, ad suum fastigium magis magisque ascendit, *Diplomataria*, quæ ex autographis in Archivis ipsorum reconditis, per Secretarios, Archivarios, aliasque personas publica fide munitas confici curârunt, pari cum ipsis *autographis* sanctimoniâ asservata (*t*), pro authenticis perinde habenda esse, ac si à Notario conscripta essent: & quod *cap. 13. X. de præsumt.* statuminat, *credendum esse, vera scripsisse eum, qui juravit se officium fideliter exequi velle*, heic quoque locum suum invenire, vix

rum personis aliis in dignitate constitutis, præpositos inveniri, ex *Hundio & Weckio* annotavit HERTIUS *de consult. LL. & Jud. Spec. Imp. Rerumq.* §. 2. nota (1) *Editionis novissimæ*, quam, (ceris miniatulis *illustris Autoris* auctam, eruditis curis *Dn. Archivarii* HOMBERGK debemus) Plura exempla supra laudata *Sylloge Diplom.* DN. de GUDENUS *pag. 84. 97. 174. 199. 252 263. & passim* exhibet; *Elenchus* vero *Cancellariorum Electoralium Moguntinensium*, quem *pag. 500.* inseruit, rem omnem uberius illustrat; postquam enim in præfat. illius dixerat: *constare inter omnes, quos nunc in Curiis Principum Cancellarios vocamus, pro simplicitate seculi, ab omni titulorum pompa abhorrente, dictos fuisse Capellanos, Notarios, Scribas, Secretarios* &c. *hacque, nunc tenuia nomina, sero cum titulo Cancellarii commutata fuisse*, id ipsum exemplo Curiæ Moguntinæ ex Diplomatibus aliisque actis publicis inde ab anno 1093. ad annum 1440. usque, ex quo, titulo Cancellarii, qui hoc munere defuncti, non interrupta serie demum usi, comprobavit. Add. MABILLON d. l. 2. Cap. 13. §. 2. Dn. de LUDWIG *ad A. B. tom. 2 pag. 1291.*

(*s*) MABILLON *d. l. 2. cap. 13.* §. 3.

(*t*) Sanctiorem hanc custodiam, ad conservandam *Diplomatarii* autoritatem, ipsa publicæ fidei ratio omnino exigit. Conf. supra §. 4. nota (o). Ipsa vero custodiæ illius fides, à fide Archivi vicissim dependet, de cujus requisitis Scriptores hujus argumenti, quos Dn. WENCKER collegit, professa opera egerunt.

vix quisquam in dubium vocare poterit. De cætero nec illud necessarium credimus, ut *Diplomatario authentico* peculiare *instrumentum* superadditum sit, quo Regionis Dominus aliusve superior manifestum fecerit, id ipsum jussu & autoritate ipsius confectum esse; sufficiet omnino alia argumenta suppetere, ex quibus illud appareat. Indeque JCti Viadrini, casum, quem infra memorabimus, respondentes, in rationibus decidendi (quas in *Append. Lit. I.* exhibemus) Codicem Diplomaticum membranaceum Seculi XV. in scriniis Civitatis municipalis repertum, publicis auspiciis confectum esse, ex eo recte collegerunt, quod non solum nomen *Johannis Scriptoris*, in cortice appareat, (*v*) sed etiam apographis ipsis passim subnotatum sit: *auscult*irt/ **mit zwey Siegel**; *auscult*irt **mit dem** *Original*, **hat ein Siegel** &c. quin & authenticum magni momenti Diploma, unà cum apographis compactum, inibi reperiatur. Hæc omnia verò satis arguant Codicem illum à persona, ad Chartophylacium Civitatis aditum habente, publicisque auspiciis olim confectum esse. &c.

§. XX.

Jam quod *vires probationis* è *Diplomatario authentico* inductæ, attinet, eandem non minori loco habendam, ac si ex ipsis autographis, quorum exempla refert, adornata, plenamque fidem Judicis animo ingenerare aptam esse, MABILLONIUS *d. lib. 3. cap. 5.* §. *9.* sequente ratione addita, haud temere affirmavit: *Nulla*, ait, *major alia in ejusmodi collectaneis universalibus religio adhiberi potest; nec sanè æquum esset, ut amissis semel autographis (quæ cum fragili materia constent, variisque casibus sint abnoxia, facile depereunt) simul periret instrumentorum descriptorum ac recognitorum autoritas, quæ vix ullo alio modo universim resarciri poterat.* Idemque

(*v*) MABILLON d. l. 2. cap. 21. §. 9. DU FRESNE. *Glossar.* verb. Scriptor.

que juris communis ratio argumento non uno confirmat. Cum enim *chirographis debitorum incendio exustis, tutores eos ex Inventario convenire, & ad solvendam pecuniam aut novationem faciendam cogere possint l. 57. ff. de administr. & peric. tutor.* (w) Majorem certe fidem *Diplomataria authentica*, quoad exempla diplomatum, quæ referunt, mereri necesse est, etiamsi autographa eorum in Archivo non amplius extent; *cum instrumentis res non geratur, sed ideo conficiantur instrumenta, ut res gestæ ex arbitrio vel beneplacito hominum per ea probentur* (x) Prout etiam in *cap. 13. X. de præsumt.* definitum est, quemlibet Judicem, ordinarium & delegatum, *instrumentis propter vetustatem aliamve causam ad exemplandum sibi oblatis, siquidem illa diligenter inspexerit, & in nulla sui parte vitiosa repererit, exempla exinde conficere posse, eandem cum originalibus vim habitura.* Et in *Novella 49. cap. 2. §. 2.* indeque desumta *Authent. ad hæc C. de fi. de Instrum.* (y) *provisum, id quod ex Archivo profertur, publicum testimonium habere.* Ita quoque exuberantior illa fides, quæ Regionum Dominis pro excelso in quo collocati, sunt fastigio, perhibenda, multo magis efficiet, ut Diplomataria, ipsorum auspiciis legitime confecta, eandem autoritatem habeant, ac si autographa ipsa etiamnum extarent; Utrum vero hæc Diplomataria non tantum contra Landsassios aliosque subditos, sed etiam quoad alios Regionum Dominos, exterosque quoslibet, eam, quam diximus, probandi vim habeant? diversæ Dd. sententiæ (z) circa quæstionem an Scri-

(w) Conf. tamen HUBER *tit. ff. de fide instrum.* §. *fin.* & BUSIUS *in Comment. ad ff. d l. 57.*

(x) Prout illustr. DN. DE LUDOLF *Consult. & Decis. For. part. I. Decis 46. pag. 1492.* ratiocinatur.

(y) Per quam *Novellam Legi 2. ff. de fide Instrum.* derogatum esse *Valent.* FORSTER. *Observ. succisiv. specim. 2. observ. 10.* contendit.

(z) Autores eo pertinentes, PEFFINGER *ad Vitriar. Lib. 3. tit. 17. §.*

Scripturæ ex Archivo productæ, extra Territorium ejus, cujus Archivum eſt, plenam probandi vim habeant, admodum impeditum reddunt. Nos in conflictu affirmativam defendemus, pro qua etiam duo præjudicia admodum notabilia, apud GYLMANNVM (*a*) extant.

§. XXI.

Prout vero hactenus dicta, Diplomataria illa *authentica* tantum attinent, quæ nominis ſui menſuram usquequaque adimplent, ita ejuſdem fidei & auctoritatis non ſunt, quæ defectu aliquo notabili laborant (leviores enim errores ac minime ſubſtantiales, (*b*) in apographis admiſſos, veritati detrahere haud poſſe, ſupra (*c*) Theſi XII. jam obſervavimus). vel ſiniſtrâ aliâ ſuſpicione premuntur: in primis vero ſi lis, in qua è Diplomatario probatio nunc inſtruitur, eo tempore cum id ipſum conficeretur jam mota, ejuſve cauſa jam extitiſſet. Quodſi etiam *Diplomatarium* in ſe optimæ notæ ac ſinceriſſimum ſit, exemplis tamen, in eôdem deſcriptis, eaſdem exceptiones obſtare, quæ autographis, ſi etiamnum extarent, opponi

17. § *40. not. b. c. d. & §. 41. not. c. e.* longâ ſerie recenſuit, addendus iiſdem Dn. DE COCCEII *Jur. publ. cap. 23.* §. *8.* & Dn. LEYSER *ſpecim. 266. meditat. 8.*

(*a*) Primum eorum *Symphorem. Votorum Cameral. Tom. 2. Part. I. Vol. 23. num. 51. 52. & 89.* & MEICHSNER *Deciſ. Cam. tom. 3. Deciſ. 3. num. 24.* Alterum apud eundem GYLMANN. *Tom. I. Part. 3. voto 23. num. 86. & 89.* videre licet.

(*b*) Quo & illi errores referendi, qui circa monogrammata ex autographis delineata commiſſi, Conf. M. BAVDIS *Analyſ. Monogrammat. Imp. & Reg. Germ.* §. *7.*

(*c*) Autoribus ibidem allegatis, eam in rem addenda omnino: *Memoires pour les Dames Abeſſe & Religieuſes de l' Abbaie Roiale du Val de Grace, & les religieux Prieur & Convent de l' Abbaie Roiale de St. Corneille de Compiegne, Ordre de St. Benoit, Congregation de St. Maur, Contre Mr. L' Eveque do Soiſſons.*

opponi possent, tanto minus dubitandum, quo certius collectionibus hisce non raro spuria & sublestæ fidei monumenta nonnulla, velut lollium infelix, sterilesque avenas irrepsisse, eo præsertim in ævo, quo de criteriis genuina a spuriis discernendi vix cogitatum fuit. (*d*) Solam quoque confirmationem Cæsaream Codici Diplomatico, & apographis eo comprehensis nihil civile addere posse, vix est ut moneamus, cum satis constet hujusmodi confirmationes nihil novi tribuere, ac principali non consistente, prorsus inutiles esse (*e*).

§. XXII.

Superest ut *de diplomatariis* illis, quæ supra *medii generis* diximus, *eorumque fide* adhuc dispiciamus. Majorem circa illa difficultatem subesse, Mabillon *d. l.* §. *10* equidem agnoscit, mox tamen addit: *Si res æquis animis expendatur, non posse eis in foro justam fidem denegari, maxime si vetusta sint, & longe ante primam controversiæ, qua de agitur, originem descripta: primo enim longam rei possessionem, ac proinde præscriptionem iisdem probari, qui titulus Jure combrobatus sit: deinde si mortui hominis diarium, si mercatorum indices libelli in causis Forensibus obtinent, nullam rationem apparere cur non idem vetustis illis Codicibus tribuendum sit.* Ast enim verò rationes hasce non usquequaque adæquatas esse, quilibet facile animadvertet. Prout etiam *Diplomataria*, ad hanc classem pertinentia inter se multis modis differunt (vid. *Thes. IV.*) ita quoque autoritas & fides eorum unâ communi regula definiri nequit. Cumque adeo circa *probationes* inde adornatos, singulæ fere eorum differentiæ gradum probabili-

(*d*) Mabillon *d. cap. 5. §. 9.*

(*e*) Klock. *Vol. I. consil. 35. num. 82.* Gonzalez *ad cap. 7. de confirm. utili vel inut.* Hertius *Vol. I. Consil. 257. num. 10.*

babilitatis varient: sufficiet nobis hac vice (dum mensuram speciminis Academici jam tum egressi sumus) perfectiorem tantum speciem expendere, quo ipso tamen, quid de reliquis *Diplomatariis* in gradu inferiori constitutis, dicendum sit, facile judicari poterit.

§. XXIII.

Inter *Diplomataria* nimirum, quæ nullam publicæ autoritatis & recognitionis notam præ se ferunt, primus haud dubie locus illis debetur, quæ vetusta, & in Archivo sollicite asservata, apographa *Diplomatum* in eodem extantium longa serie referunt. Hæc talia eum in finem magno numero olim congesta fuisse, ne autographa passim circumferre necesse foret, exinde etiam pleraque, quæ hodie supersunt, *Diplomataria*, typis præsertim descripta descendere, *Thesi II. & IV.* supra jam observavimus. Asserere autem nulli veremur, *probationem* exinde petitam, illâ, quæ ex *diplomatariis authenticis* instructa, paulo saltem minori loco (quamdiu aliud non obstat) habendam esse. Non jam, vacat diversas Dd. sententias circa fidem Archivi huc repetere (*f*). Agnoscimus potius ultro *exemplis* aliisque scripturis non authenticis ex hoc solo, quod in Archivo reperta, nullam probandi vim accedere posse, cum locus ubi scriptura qualiscunque asservatur, majorem fidem eidem tribuere non possit, quam per se jam antea habet. (*g*). Quia tamen scripturæ ex Archivo productæ, ob fidem illius publicam, pro genuinis tamdiu habendæ, donec νοθείας convi-

ctæ

(*f*) Quorum alios nimiam autoritatem iisdem tribuisse, alios abjecte nimis de eorum fide sensisse, indeque media potius via incedendum esse, THOMASIVS *dissert. de fide jurid. §. 50.* & LEYSER *Specim. 266. medit, 1.* haud frustra monuerunt.

(*g*) Dn BOEHMER *Tit. x. de fide instrum.* §. 8. Leyser *d. l. medit. 7.* add. D. LVDWIG. Antwort auf das Bedencken des H. Rath *Pfanner pag. 385.* der Teutschen Schriften ibi: Aus

 einem

ctæ fuerint. (*h*) Isthæc vero *diplomataria*, etiamsi nullum expressum publicæ autoritatis testimonium præ se ferant, hoc ipso tamen, dum ex uno eodemque Archivo tot *Diplomata*, in *apographis* referunt, præsumtionem pro se habent, quod ex *autographis* olim descripta sint (vid. *Thes. IV.*) idque tanto magis, quo accuratiori sollicitudine, antiquioribus seculis illis, Diplomata, Chartæ, instrumenta alia, velut arma legalia, pro tuendis dominiis, facultatibus & juribus custodita fuerunt, ut vix cogitari possit, eadem fortuitò in manus privati alicujus olim pervenisse: (*i*) ipsa quoque antiquitas fidem eorum augeat (*k*). Dubitari omnino nequit, eadem, adminiculo aliquo accedente, plenam fidem facere, etiamsi autographum Diplomatis, quo de agitur, in Archivo non amplius extet. De *Diplomatariis* reliquis, quæ exempla exemplorum continent & in manibus privatorum sunt nec tamen constat ex quo Archivo divulgata fuerint, ex iis quæ *Thesi XVII.* diximus, (*l*), quid sentiamus, jam tum constat. §. XXIV.

einem Fabelhaften Annio Viterbiensi, wann er gleich noch so lang in einem Archiv gelegen, wird kein warhafter Thucydides, eben wie ein Böhmischer Diamant, sich in keinen Orientalischen verwandeln, wann man gleich beyde in einen Ring noch so nah beysammen fasset.

(*h*) KLOCK. *de contrib. cap. 19. num. 46.* LYNCKER *de Jure Archivi* §. *6. in notis.*

(*i*) CHRONIC. GOTTWIC. *lib. 2. in ingressu.* Eo quoque tempore Archiva, actis Judicialibus aliisque minoris momenti Literis nondum repleta fuisse, HERTIUS *de Super. Terr.* §. 80. observavit

(*k*) Conf. Dn. BOEHMER *ad Tit. X. de Fide Instrum.* §. *8.* & prout in Responso ibidem subjuncto, *privatæ* etiam *scripturæ antiquæ*, accedente *insigni aliquo adminiculo* vis probandi tribuitur: ita, ad supplendum quod *Diplomatariis* hujus indolis deest, publicæ recognitionis testimonium, *leviora adminicula* sufficere necesse erit. Ex eodem Responso, dubia illa, quæ contra argumentum ab antiquitate petitum, DN. LEYSER *spec. 261. medit. 7.* obmovit, conciliari posse, itidem persuasi sumus.

(*l*) Quantopere superiorum temporum Dd. regulam vulgatam *exempla*

§. XXIV.

Illa vero *Diplomataria* & *Chartaria* quod attinet, quæ in Scriniis Monasterii, aut Urbis alicujus mediatæ asservata, parem illa cum prioribus fidem non habere, verior equidem sententia est (*m*). In eo tamen conveniunt omnes, quod *Diplomataria*, sive in Archivo Regionis Domini, sive in Scriniis privatorum reperta sint, à parte adversa ad probandum inducta, plenam fidem mereantur. Memorabilem casum huc pertinentem, Amplissima Facultas Juridica, Illustris hujus Academiæ anno 1729. Mense Jun. respondit, in Sachen des Königlich-Gros Britannisch-Churfürstlich-Braunschweig-Lüneburgischen Cammer-Anwalds, contra Burgermeister und Rath der Stadt Ultzen. Et quoniam integro Dissertationis nostræ argumento lucem exinde accedere posse existimavimus, præter *Marburgensem*, insecutas reliquas etiam *Sententias* in hac causa (amica manu nobis communicatas) huc conduce-

 re, vo-

empla exemplorum nullam fidem mereri, extenderint, ipsisque Regionum Dominis hanc suam sententiam insinuaverint, è cautelis illis apparet, quæ circa *Transumtum exempli* è *Diplomatario* Isenburgico, *supra* §. 4. *nota* (o) memoratum, adhibitæ fuerunt; non satis enim habuerunt *Illustrissimi Comites* per alium S. R. I. *Comitem* exemplum illud e *Diplomatario* suo describi, ipsiusque fide, oppido publica, corroborari, sed insuper temporibus consecutis, *Impp. Caroli V. Maximiliani II. & Rudolphi II.* confirmationes petierunt & obtinuerunt, vid. LUNIG. *R. Archiv. Spicil. Secul. part.* 2. *pag.* 1621. 1624. 1626. Sicut de cætero, *Diplomataria authentica*, pro nudis *exemplis* haberi nequeunt, ita quoque *exemplis* inde petitis, ea, quæ circa *exempla exemplorum* alias Juris sunt, minus recte applicantur.

(*m*) EISENHARD *de Jure Diplom. cap.* 5. §. 3. *ibique alleg.* Quando autem DN. LEYSER *Specim.* 268. Universitatibus hisce Jus Archivi asserit, lusum in terminis revera tamen subesse, plane persuasi sumus.

re, voluimus. Factum ipsum & series Processus sequente ratione se habuerunt.

Cum in Archivo Cameræ Regio Electoralis schedula Lit. A. vetusto charactere scripta, reperta esset, hujus tenoris: Urbem *Ulzen* (*n*) Vectigal & reditus certos ex Molendino, in quorum possessione vel quasi constituta, à Duce *Magno Torquato* anno. 1370. sub pacto de retrovendendo emisse, ac Literas patentes desuper â Duce concessas, in Curia sua asservare, *Consulenti Cameræ Regiæ* anno. 1725. injunctum fuit, ut coram Tribunali Justitiæ Regio-Electorali, quod Cellis, à Magistratu *Ulzensi* editionem Autographi peteret. Editione per Decreta Lit. B. & C. injuncta, Magistratus Leuterationem quidem interposuit, verum per Sententiam à JCtis Wittebergensibus conceptam Lit. D. Decreta illa confirmata, in eventum quoque juramentum editionis Reis delatum fuit: quod ipsum ratione autographi tandem præstiterunt, simul tamen exemplum Instrumenti venditionis seu potius oppignorationis Lit. E è vetusto Libro membranaceo (variis, ut ajebant, obsoletis & nullius momenti scripturis repleto, mutuatum & à Notario vidimatum produxerunt. Hoc obtento, *Dn. Consulens Cameræ*, præsentiscens Codicem illum revera Diplomatarium seu Chartularium esse, *Actor num. 64.* sub rubro: *Nova Actio, &c.* Reis juramentum Judiciale ratione septem sequentium articulorum detulit: an nec sciant nec credant (1) Originale Instrumenti illius de anno 1370. unquam extitisse? (2) exemplum ejus in *Diplomatario* extans, ex Autographo descriptum esse, hoc vero injuria temporum periisse, (3) prædictum exemplum à persona in officio constituta, & Urbi jurejurando obstricta Diplomatario insertum esse? Quin potius (4) certo sciant & credant prædictum autographum nunquam extitisse, ejusque tenorem fictum, exemplum vero (5) quod produxerint ex ejusmodi Libro descriptum esse, ex quo ipsimet nunquam probationem privilegiorum suorum, quorum originalia deperdita, perierint. (6) Vectigal & censum è molendino à Duce *Magno Torquato* Urbi oppignoratum non esse; nec (7) in Scriniis Civitatis ulla alia extare documenta

(*n*) Urbs Ducatus Lüneburg: hodienum non incelebris olim vero, ob fœdera, præsertim, inter tumultuaria & civilia bella, cum vicinis etiam Regionum Dominis inita, ut & flore Commerciorum, admodum clara, Vid. LEIBNITII *Scriptor. rer. Brunsvic. in Indice verb.* Ultzen. RETTMEIER Braunschweig. Chronic, *passim*: SCHILLINGII Historischer Grund-Riß der Stadt Ulsen *anno* 1735. edit.

menta, è quibus veritas contractus hujus pignoratitii, appareat. Causa super his articulis ulterius ventilata, cum per Sententiam Lit. F. à JCtis Tubingensibus conceptam, delationem juramenti Judicialis locum non habere, pronunciatum esset, ex parte Regiæ Cameræ Leuteratio interposita. Insecuta abhinc nova Actorum transmissione, in hac Instantia, per Sententiam ab Amplissima Facultate Juridica, almæ hujus Academiæ conceptam, prior Sententia pro parte reformata, iudicatumque fuit: Daß das von Klägern, denen Beklagten *sub Num. Act. 64.* deferirte Juramentum judiciale in Ansehen aller und jeder darunter begriffenen Sieben Puncten vor ohnstatthaft und überflüsig nicht zu halten, noch dergestalt zu verwerffen: Sondern beklagte über den Einhalt des Fünften, Sechsten und Siebenden Puncts ihr Gewissen zu eröfnen allerdings schuldig und gehalten; die würckliche Ablegung sothanen Ayds jedoch so lang auszusetzen, bis Beklagte, das in ihrer Registratur befindliche alte Buch, woraus sie die bereits edirte Copie Versatz-Briefs de anno 1370. den Zoll und Mühlen-Zins zu Ulzen betreffend, hergenommen, bey Königlicher Cantzley, wie sie schuldig, würden producirt haben, &c. Subjunctæ erant sequentes

Rationes Decidendi.

Nachdem Beklagte, wie ihnen per Sententiam à JCtis Wittebergensibus conceptam sub Num. Act. 52. auferleget worden, aydlich erhalten, &c. (ut supra in serie Processus jam dictum) Ob dann wohl (1) ein gantz inconteſtabler Rechts-Satz ist, juramentum illud a parte parti in judicio delatum, recte recusari, quod, si præstitum esset, nihil operaretur Mevius part. 9. Dec. 76. Carpzov. Process. Lit. II. Tit. XI. artic. 1. num. 73. Es auch (2) das Ansehen gewinnen möchte, als ob die gegenwärtige Aydes delation bey allen und jeden, sub formula illa ab Actore begriffenen puncten, vor überflüsig, mithin auch vor ohnzuläsig allerdings zu halten seye. Anerwogen (3) das juramentum editionis würcklich allschon abgeleget, solchemnach nicht abzusehen stehe, wie durch anmasliche weitere Aydes delation sich etwas zu Tage legen könne, so den, Klagendem Hn. Cammer-Anwald incumbirenden Beweis vollenführen und zur decision der Sache in einige Wege zulänglich seyn könne. Indem (4) der von Klägern sub Num. Act. 18. producirten alten schedulæ, oder Brief de anno 1481. in der That alles dasjenige obstiret/was Dnn. JCti. Tubingenses in ihren rationibus decidendi demselben obmovirt. Wir auch noch hinzufügen müssen, daß, dem klaren Augenschein nach, wan

wan man zumahlen sothane schedulam pagina aversa gegen den Tag hält, sich ergiebt, das die verba initialia gnädiger Herr so dan die letztere 6. Zeilen den Mühlen-Zins betreffend, mit diverser Dinte geschrieben, folglich so da mehr suspect seyen, vid. HERTIUS de *inspect. Ocul.* §. 24. *ibique citat. Menoch.* Nechstdem (4) die von Beklagten ob gleich ex Registratura Civitatis producirte copie des quæst. Versatz Briefs, Klägern von deswegen nicht zu statten kommen möge, cum expediti juris sit, copias in Archivo licet repertas, probationem non conficere, BOEHMER. *Tit. X. de fide instrum.* §. 8. So dann (5) wir cum Dnn. Tubingensibus der einstimmigen Meinung seynd, daß um jemand zum Juramento Credulitatis (als woruf bey den meisten puncten es hier ankommen will,) zu admittiren, oder dazu zu nöthigen, dergleichen blose Muthmasungen, so nur conscientiam dubiam vel scrupulosam erwecken könten, in Rechten nicht sufficient seynd: Wir auch (5) wegen dieser und anderer rechtlichen motiven, das deferirte Jurament in Ansehen der vier ersteren puncten vor unzuläsig und ohnstatthaft ebenfals erachten.

So haben Wir jedennoch in Rechten nicht anders erkennen können / dann daß die beschehene Aydes delation, in Ansehen des Fünften, Sechsten und Siebenden Puncts zu Recht beständig, Beklagte und Leuteraten auch in Ansehen deren ihr Gewissen zu eröfnen allerdings schuldig und gehalten auch Sententia à qua in so weit zu reformiren seye, und das aus folgenden erheblichen Ursachen. Es ist (1) nicht weniger ausfündigen Rechtens, delationem Juramenti, quod aliqua ratione ad decisionem causæ facere, & effectum aliquem habere potest, à Judice rejiciendam aut denegandam non esse; sententiam quoque tale juramentum non admittentem, gravamen continere & appellationi locum facere MEVIUS *d. part. 9. Decis. 76. num. 6.* CARPZOV. *lib. 3. Resp. 43. num. 14. seqq.* Daß es aber (2) in Ansehen der gemeldeten dreyen letzteren puncten mit gegenwärtiger Aydes delation die nehmliche Bewantnüß habe, solches leget sich ab dem Einhalt eines jeden klärlich zu Tage. Allermaasen, (3) um dasjenige so wegen der in Ansehen des Zoll-Regals pro intentione Cameræ Regio-Electoralis militirenden starcken præsumtion, so dann gegen die vorgeschützte præscriptionem immemorialem, wie auch des Einwurfs daß in den älteren Hertzoglichen Confirmationen aller der Beklagten Stadt zustehenden Privilegien, und Vorrechten, des Zolles nahmentlich Meldung beschehen, &c. von Hrn. Klägern gründlich und wohl deducirt worden, dermahlen anhehr nicht zu widerhohlen. Jngleichem (4) wie

doch

doch mit Bestand geschehen könte, dermahlen nicht weiter zu deduciren, daß die hieroben angeführte schedula anonymi, de Anno 1481. so schlechterdings, ohne einige attention, nicht verworffen werden könne; Gestalt dann JCti Hallenses apud BOEHMERUM d. l. in dem §. VIII. untersetzten Responso, einem gleichmäsig nicht unterschriebenen, ja so gar extra Archivum aufgefundenen Document, ob antiquitatem, & quia aliud insigne adminiculum eidem accesserat, plenam probandi vim zuerkant; Hier aber dasselbe so da weniger ausser Acht zu lassen ist, da die à parte adversa producirte copia Versatz-Briefs / ausser einem kleinen Umstand, den Mühlen-Zins betreffend, damit überein kommt. Es (5) allerdings an dem ist, daß wann den Beklagten, bey dem „Fünften Articul der Ayd darüber deferirt worden: Ob sie gewis wü„sten, glaubten, und versicheret wären, daß die producirte Copia Ver„satz-Briefs aus einem solchen Buch, so gar keinen Glauben hätte, „und woraus sie nie einige verlohren gegangene privilegia angeführt „genommen seye? Und dann Dnn. Tubingenses zwar davor ge„halten: es komme bey diesem 5ten punct nicht daruf an, aus was „vor einem Buch diese Scriptur genommen worden, indem richtig, „daß dieselbe weder das Original, noch eine Copie von demselben seye. Wir jedoch unsere rationes, den Rechten nach von deswegen gantz anders subduciren müssen, weilen es (6) hier nicht auf eine eintzele verflogene Copie ankommt, sondern diejenige so von Hrn. Burgemaister und Rath der Stadt Ultzen producirt worden, aus einem alten in ihrer Registratur befindlichen Copial Buch, worin die übrige sie angehende Diplomata, Chartæ, Instrumenta alia, longa serie ebenfals verzeichnet, hergenommen ist. Und dann (7) dergleichen Diplomataria, Chartularia, und Copial Bücher, wie der in Arte Diplomatica hocherfahrne MABILLON *de Re Diplom. lib. 3. cap. 5.* des mehreren ausgeführt, zwar nicht von einerley Arth und Eigenschaft, vielmehr in triplici differentia und entweder Historica, oder Authentica, oder aber medii generis seynd, keinem aber, von allen dreyen, omnis omnino probandi vis, und so gar fides historica, (quamdiu aliud non obstat,) nicht abzusagen stehet, zumahlen wann der besondere Umstand, wie hier, vorhanden, *quod longe ante controversia qua de agitur originem conscripta sint*, dieserley Collectiones auch, gegen diejenige in quorum Archivis vel Scriniis asservata, zum Beweis inducirt werden. Dahingegen (8) die von Beklagten ad destruendam fidem Chartularii istius eingewante argumenta von keiner Erheblichkeit seynd. Anerwogen (a) der Schluß sehr fehlsam ist, in dem

in dem Buch quæst. seye mit einem vorlängst aus der *mode* gekommenen Sate-Brief der Anfang gemacht, ergo seye allem übrigen darin begriffenen und besonders der Abschrift des Versatz-Briefs de anno 1370 kein glauben beyzumessen. Genug das man ex antiquitate & historia Germaniæ wohl weiß was eine Sate gewesen, vid. LEIBNITZII *Collectan. Etymol. part. 2. pag. 51. & Glossar. Chaucie. d. verb.* Und daß dergleichen Sate-Brief/ oder Friedens-Sate/ in den Zeiten, da arma civilia und das Faust-Recht die Oberhand gehabt, sehr frequent gewesen, *idem, Scriptor. Rer. Brunsvic. tom. 3. pag. 190. 191.* Einfolglich wie jene, so auch das Diploma quæst. nichts fingirtes seye. Und wann gleich (b) dieser Codex membranaceus das von Beklagten so benante Hagemannische Copial-Buch nicht ist, so kan es doch wohl älter, oder mit selbigem æqualis, wo nicht majoris fidei seyn, als welches der Augenschein hiernechst ergeben wird. Daß aber (c) oftermeltes Buch unter nichtswürdigen Sachen gefunden worden seye, ist zuforderst facti, annebst genug, daß es in der Stadt-Registratur sich befunden und wan gleich wegen der unleserlichen alten Mönch-Schrift, man ehe das Hagemannische neuere Copial-Buch seither gebraucht, oder weil der darin befindliche Einhalt in keine contestation gezogen, selbiges in langer Zeit nicht wäre aufgeschlagen worden, wird ihm doch, quamdiu aliud non obstat, die vis probandi nicht entzogen werden können. Eine gleiche Bewandnüß hat es (10) mit dem un„ter der Aydes delation begriffenen sechsten punct: daß Beklagte gewis „wüsten, glaubten und versichert wären, daß der Zoll und Mühlen„Zins von Hertzog MAGNO *Torquato*, gloriosæ Memoriæ, ihren An„tecessoribus, besage der Documenten keinesweges verpfändet und ein„gethan seye. Gestalten Magistratus Ulzensis eben darab den Einhalt der producirten Abschrifft Versatz-Briefs vor wahrhaftig wird erkennen müssen, wan derselbe dem Copial Buch, woraus selbige entliehen, sonst jederzeit völligen Glauben zugeschrieben, und zu Behauptung seiner privilegien auch anderer Gerechtsame, daraus den Beweis geführt haben solte. Im übrigen aber, ist dasjenige, so gegen diesen pt. der Aydes delation, von Unformlichkeit der schedulæ de anno 1481. & quod copiæ in Archivo licet repertæ per se nihil probent, wiederhohlt worden, alhier gantz ohnschlüssig. Noch weniger Anstand findet sich (10) bey dem letzteren sub formula juramenti delati begriffenen punct: „daß Beklagte keine scripturen und Nachrichten, woraus die Richtig„keit des quæst. Pfand Contracts warzunehmen, vorgefunden hätten.

Dan

Dan ob wohl Beklagte und jetzige Leuteraten in Ansehen des Original Versatz-Briefs de anno 1370. das juramentum editionis bereits abgeleget, so kan doch wohl seyn, daß ausser der im Chartulario conservirten Abschrift, noch andern Nachrichten in der Stadt Repositur vorhanden, so die ehemahlige existenz dieses Originals, mithin die Richtigkeit der Pfand-Verschreibung des weitern bekräftigen.

Wir haben dan, nach solchem allen, den Rechts beständigen Schluß zwar abgefasset, daß Beklagte über obgedachte drey letztere puncten des ihnen deferirten Ayds, ihr Gewissen zu eröfnen schuldig und gehalten seyen. Anbey jedoch in reifliche Erwegung gezogen, daß wan das quæst. alte Copial Buch worab die producirte Abschrift entliehen, bey Königlicher Churfürstl. Justiz-Cantzley producirt, und Klägern ad inspiciendum wird vorgeleget werden, allem vernünftigen Vermuthen nach, sich ein mehreres, auch wohl so viel darab ergeben könne, daß die Entscheidung dieser Sach auf Ablegung des deferirten juramenti litis decisorii nicht ferner ankomme. Gestalten ab dem Angenschein sich alsbald äusern wird, zu welcher, von obgemeldeten drey sorten der Diplomatarien, das gegenwärtige zu referiren, und wan es authentisch, ob nicht der darab erscheinende Beweis so vollständig/ daß es keines Ayds weiter bedörffe, &c. &c. deswegen wir dan die würckliche Ablegung des zuerkanten Ayds, bis dahin in suspenso gelassen. &c. Actum Marburg Mense Junio 1729.

Decanus Doctores und Professores der Juristen Facultät bey der Fürstlich Heßischen Universität daselbst.

Ab hac sententia, (sub Lit. G. inducta) ad Supremum Appellationum Tribunal Regio Electorale Magistratus Ulzensis equidem provocavit, denegatis vero, Lit. H. Processibus, eidem semet submisit, ac Librum vetustum, toties memoratum, in Cancellaria Justitiæ tandem produxit. Quamvis autem inspectio illius extra omne dubium collocaverit, Codicem hunc membranaceum *Chartularium* Urbis *authenticum*, optimæque notæ esse, Seculo XV. confectum: super viribus tamen probationis exinde petitæ denuo acriter disceptatum. Chartulario dein una cum Actis ad Dnn. JCtos Giesenses transmisso, secuta est Sententia Lit. I. Leuteratione vero à Dn. Actore rursus interposita, Dnn. Francofurtenses in Sententia Lit. K. Diplomatarium pro authentico declararunt, quoad juramentum tamen Judiciale ab Actore jam antea delatum, priorem Sententiam *Mar-*

burgensem plenissime confirmarunt. Exitus totius Controversiæ tandem fuit, quod, cum Rei ne sic quidem acquiescerent, & Tribunal Justitiæ Regio-Electorale amicabilem compositionem post tot Litis anfractus inter Partes denuo tentare decrevisset, Camera Regia, ob causas sat graves, in istas conditiones cum Magistratu tandem convenerit, ut hic ad Ærarium Regium certum canonem annuum in posterum persolveret, sumtus quoque ad conservationem viarum, pontium, ipsiusque telonii de suo suppeditaret, vicissim vero perceptio Vectigalis, penes Urbem manere debeat.

§. XXV.

Finem Dissertationi imponimus iisdem verbis, *quibus Ulr.* HUBERUS *Tit. ff. de fide instrum. §. fin.* discursum suum de *probatione per exempla* claudit: *Tu*, ait, L. B. *ex his aliisque supra dictis observa- multà opus esse Judicum prudentia in omni hac probationis materia.* Non minori enim circumspectione circa *probationem per Diplomataria* (ut ut hæc majoris autoritatis) opus esse, ex hactenus dictis jam tum apparebit. Cautelas eo pertinentes, ad certa capita revocatas, heic subjungere, animus equidem erat, impedimenta vero quæ supervenerunt, filum nunc abrumpere, & hæc aliaque, quæ supersunt, peculiari specimini reservare, plane jubent.

TANTUM!

Corrigenda.

Pag. 2. lin. 4. quoque *leg.* simul pag. 7. nota (*o*) lin. 3. §. 22. l. §. 24. pag. 9. lin. 23. anno 1394. lege, anno 1494. pag. 10. nota (*q*) lin. 1. Privilegisl, lege Privilegiis Pag. 12. lin. antep. Ballaz. lege Baluz. Lin. penult. *vero* lege, vero pag. 17. lin. I. certa forma præscripta est, lege, certam formam præscriptam esse. pag. 18. lin. 2 tamen Lege interim. Ibid. lin. penult. *Judiciis* lege *Judicis* pag. 20. lin. I. in Lege, id. pag. 21. lin. 15. Jam. vero Lege, Et sane. pag. 23. lin. 13. illas Lege, illos. Lin. 20. *probatione* Lege probationi pag. 27. lin. I. Arbis. Lege Artis. pag. 13. scientis Lege. scientiis. pag. 29. lin. 2. Primam Lege, Primam nimirum pag. 30. lin. 12. Car eque, Lege, Charteque Lin. 16. et Lege, &. Lin. penult, Lebnitz, Lege, Leibnitz.

APPENDIX,

DOCVMENTA

ET

RESPONSA

EXHIBENS,

AD

FACTI SPECIEM

IN DISSERTATIONE MEMORATAM,

PERTINENTIA.

Schedula in Archivo Cameræ Regio-Electoralis Ducatus Cellensis reperta, vetusto charactere scripta, quæ Liti huic ansam suppeditavit.

Lit. A.

Gnädige Herr /

De Stadt Uelzen hefft vele Godhet van den olden Landes Herrn genaten, sonderlicken ock van Magnus mit der Keden betonamet, düße hefft im Jahre 1300 unde 70tig düßer Stadt den Tollen vom den Wagen unde Waren, so dur Uelzen gahn verkofft, up en Wederkop, wann er de Landeshere das Koepgeldt iß 200 Thlr weder betalet, iß de Tolle syne, de Bref daruf iß up dem Rahthuse. Es iß de Tolle nit allen, sondern ock fieff wichht. Mühlen Tinß uth der groten Mühlen, dat Geldt ist egentlich CC. Marck Brunsch. Wehrung unde L. Marck Lüneb. Pfennige, macket tho samen 200 Thlr. wann en so vehl Gelt betalet, moth de Landes Here den Tollen unde ock den Tinß wedder hebben. Dut hebbe ick orer Gnaden berichten thon. Ulzen MCCCCLXXXI.

Decreta Cancellariæ Justitiæ Regio-Electoralis.

Lit. B.

Es wird Burgermeister und Rath der Stadt Uelzen, der von dem Anwaldte Königl. Cammer am 7ten dieses Monahts Jun. ein-

 gebracht

gebrachten Implorationis &c, Copey communiciret, und daneben injungiret, den quæst. Kauffbrieff, samt denen dazu gehörigen Nachrichten, binnen 4. Wochen, in originali alhie zu ediren, oder falls sie was erhebliches oder zu Recht beständiges dagegen vorzuwenden hätten, solches binnen obiger Frist zu bewerckstelligen. Decretum in Consilio Celle den 16ten Jun. 1725.

Lit. C.

Es wird Anwald Königl. und Chur-Fürstl. Cammer, der, von Burgermeister und Raht zu Ueltzen, vorgestriges Tages, eingebrachten Einwendung ꝛc. Copey communiciret, mit dem Bescheide: daß Imploraten Einwendens ohngehindert schuldig seyn, das gefoderte Instrumentum, binnen 4. Wochen, allhie zu ediren. Decretum in Consilio Zelle den 10ten Sept. 1725.

(L.S.)

Königl. Groß-Britannische zur Chur-Fürstl. Braunschw. Lüneb. Justitz-Cantzeley zu Zelle verordnete Director und Rähte.

E. von Gustedt.

Sententia à JCtis Wittebergensibus concepta, cum Rationibus Decidendi.

Lit. D.

Auf Leuterungs-Schrifft auch Vorbringen und erfolgte Wechsel-Schrifften, in Sachen des verordneten Procuratoris der Königlichen und Chur-Fürstl. Braunschw. Lüneburgischen Cammer an einem, Syndicen, Bürgermeister und Raht der Stadt Ueltzen, andern Theils

Theils: Erkennen Königl. Groß-Britannische zur Chur-Fürstl. Braunschweigisch-Lüneburgischen Cantzeley verordnete Director und Rähte zu Zelle nach gehabtem Raht der Rechtsgelehrten vor Recht:

Daß es der eingewandten Leuterung ungeachtet, bey dem am 10ten Septembr. des 1725sten Jahrs gegebenen, und in Actis sub Num. 4 befindlichen Decrete billig verbleibet, es könte und wolte dann der Raht zu Ultzen durch drey oder vier ihres Mittels, so die beste Wissenschafft davon haben/ vermittelst Eydes erhalten, und daß Er das in der Imploration sub Num. 1. beschriebene Original-Document, nicht habe, noch gefährlicher Weise abhanden kommen lassen, schwören, auf solchen Fall ist er mit der injungirten Edition billig zu verschonen, und sind die in dieser Sache verwendete Unkosten, aus bewegenden Ursachen, gegeneinander zu compensiren und aufzuheben, da hingegen des Cammer-Procuratoris Suchen in Actis sub 43. fol. 54. seqq. noch zur Zeit und so viel gegenwärtigen Process anbetrifft, nicht Statt hat. Von Rechts wegen. Publicatum Celle den 16ten Julii 1727.

(L. S.)

Eingeholet von Wittenberg.

E. von Gustedt.

Von Hagen nomine Königl. Cammer baht Abschrifft der Urthel & rationum decidendi und bedanckte sich in proficuis quoad contraria competentia reservans. Secretar. Brandes in simili.

Rationes Decidendi.

Dieweil dasjenige, so wider die Formalia der prosequirten Leuterung erinnert worden, dahero nicht attendiret werden mögen, weil dem Rahte zu Ueltzen das beneficium restitutionis in integrum zustehet, auch ad litem abbreviandam ex officio darauf zu sehen gewesen, so viel die materialia aber anbetrifft, aus denen Rechten bekandt ist, daß dem Fisco ohne Unterscheid, es mag der Gegentheil Klägers oder Beklagtens Stelle vertretten, alle und jede Documenta zu ediren sind, solches auch im gegenwärtigen Falle um desto mehr zu beschehen ist, da die Sache die

Zoll-Gerechtigkeit anbetrifft, welche von Imploraten absque titulo nicht füglich exerciret werden mag, anbey auch, daß dieselben ein solches Documentum, als zu ediren verlanget wird, besitzen, dahero hinlängliche Vermuhtung ist, weil nicht nur der Raht eine Abschrifft davon heraus gegeben, und da der Contract mit ihnen vormahlen geschlossen, gar wohl zu glauben ist, daß sie das Original ebenmäßig in Händen haben, und besitzen, sondern auch die Beylage sub O. in Act. sub num. 17. besaget, daß der errichtete Contract zu Rahthause sich befinde, welches um desto weniger aus denen Augen zu setzen ist, da aus dem dato erscheinet, daß dieser Bericht und Attestat sehr alt, und bereits Anno 1481. ausgefertiget worden, amissio und mutatio aber facti ist; Endlich auf die in Actis sub num. 43. fol. 54. seqq. gebrauchte Eydes-delation in gegenwärtigen Procefs dahero nicht gesehen noch darauf erkand werden mögen, weil ausser dem juramento editionis viele andere facta vorbracht worden seyn, welche nicht zu der anjetzo angestelten Actione præparatoria und da die Imploration sub n. 1. bloß auf die editionem des gesuchten documenti gerichtet ist, sondern zur künfftigen Haupt-Action gehören, da es sich denn weisen wird, wie weit bey solchen Umständen die producirte Abschrifft zu attendiren sey.

So ist von uns gesprochener massen, jedoch mit Vergleichung derer Unkosten, weil beyde Theile einigen Schein von sich gehabt, billig erkandt worden.

Diploma MAGNI *Torquati*, DUCIS *Brunsuicensis*, de Anno 1370. quo Telonium, de cujus reluitione agitur, Senatui & Civibus *Ulsensibus* pro certa pecuniæ summa concessit.

Lit. E.

Van der Gnade Godes We MAGNUS Hertoge to Brunsch. un to Lüneborg bekennet openbahre en deßen Breve, dat Wy den wisen bescheden Lüden, unsen leven getruen Rattmannen, Börgern un der

er ganzen Mannheit unser Stadt Ueltzen hebben gesat und settet/ jehgenwardigen an deser Schrifft unsen Toln in der sülven unser Stadt Ueltzen mide allem Rechte un Tohörige / alse he dar belegen is /un to allen Jahren ses Wich Himbden Roggen Geldes, de We in der sülven Stadt hebben, in der overn Molen / un alsodaner Rechtigheit, als man uns den Roggen ut der sülven Molen pleget to beredene, twe Hundert lodege Marck Brunschw. Were un Lüneburger Wichte/un vor vestig Marck Lüneburger Pennige, de se Uns in redenem Gelde na Willen antwerdet hebben! in düßer Wiese, dat We/ unse Erven den sülven Toln und Roggen Gülde mogen van en weder losen vor dat vorbemelte Geld / wan' We willet/ un de Losing solle We in vier Wecken vorkündigen. Wan We en denne de Losinge kündiget hebben, so solle We en und willet de vorschreven 200 ledig Marck in Brunschwickischer Were und Lüneborger Wichte um de veftig Marck Pennige als hier vorschreven steyt unbeworn betalen binnen unser Stadt Ueltzen /also dat en dat Geld van uns brücklicken werde, wanne se denne van uns aldüs betalet sind , so süllen se uns , unsen Erven un Nakömelingen, Unsen vorbenandten Toln und Roggen Gülde unbeworn weder antworden, ane jeniger Hande, Hinder und Wederspracke, alldewillen We aver den Tollen un Roggen Gülde van un um dat vorbemelte Geld nicht weder losen , alse hier verschreven steyt, so süllet se dat brücklicken beholden un besitten ane unser,unser Erven un Nackömelinge Hinder, und Wernisse, were ock,dat se unse Ammeht Lüde efte Vogede eder jemand an deßen verschrevenen Toln un Roggen Gülde hindern wollte, dar sülle We un willen se van an entledigen. Ane ener grottern Bekändniß deßen vorschrevenen Dinge hebben We unse Ingesegel hanget laten an deßen Brev/ de geven is na Godes Bort, drittenhundert Jahr in dem seventeyesten Jahre an Synte Marcus Tage des hilgen Evangelisten.

Daß vorstehende Copey aus einem alten Buche in Pergament/ worinnen verschiedene Privilegia mit Mönchen-Schrifft beschrieben, extrahiret und selbige nach gehaltener Collation mit diesem darinnen mir vorgezeigten Briefe gleichlautend befunden habe, solches attestire ich prævia requisitione mittelst

Bey-

Beysetzung meines Notariat-Signets und Petschafft. Ueltzen den 28. May 1726.

(L. S.)

Conrad Frantzen/ Imper. aut Not. jurat. & immatr.

Sententia à JCtis Tubingensibus concepta; cum Rationibus Decidendi.

Lit. F.

In Sachen Rechtens sich haltend zwischen dem Königl. Groß-Britannischen und Chur-Fürstl. Braunschweig-Lüneburgischen Cammer Anwaldt, Klägers eines, so dann Bürgermeister und Raht der Stadt Ueltzen andern Theils; Erkennen Königl. Groß-Britannische zur Chur-Fürstl. Braunschw. Lüneb. Justitz-Cantzeley des Hertzogthums Zelle verordnete Director und Rähte auf eingeholten Raht ohnpartheyischer Rechts-Gelehrten vor Recht: Daß der von Klägern denen Beklagten Num. Act. 64. deferirte Eydt als ohnstatthafft und überflüßig abzuschlagen, Inmassen wir denselben hiermit abschlagen, die Unkosten aber aus bewegenden Ursachen compensiren und vergleichen, **von Rechts wegen.** Publicatum Zelle den 6ten Decembr. 1728.

(L. S.)

Eingeholt von Tübingen.

E. von Gustedt.

Von Hagen nomine Kläg. committirt ad audiendam public. Sententiæ und ließ Abschrift davon wie auch von denen rationibus decidendi bitten. Secret. Brandes nomine Beklagten baht Abschrifft der Urthel & Rationum Decidendi und bedanckte sich.

Ratio-

Rationes Sententiæ.

Damit nun aber die bey Ablassung dieser vorstehenden Urthel von Uns Subsignirten absonderlich ponderirt und considerirte Rationes in Compendio vorstellig gemacht werden:

So ist es an deme, daß der Königl. und Chur-Fürstl. Herr Cammer-Procurator in priori Instantia vorgetragen: Es hätte die Stadt Ueltzen den Zoll und 5. Himbten Mühlen-Zinß in Anno 1370. von damahlen regierenden Hertzogen zu Lüneburg Glorwürdigsten Andenckens wiederkäuflich an sich gebracht, wovon der auf Pergament geschriebene Kauff-Brieff in Curia Ulcensi annoch vorhanden, welchen mit andern dazu gehörigen Documentis Er zu ediren gebehten.

Act. Num. 1.

Nun haben die Beklagte von diesem Documento und Contract nichts wissen wollen. Endlich aber ist eine alte Sciptur de Anno 1481. produciret, Krafft deren der Zoll zu gedachtem Uelzen, von Hertzog Magno Torquata um 200. Rthlr. wiederkäufflich überlassen und davon der Brief auf dem Rahthaus sich befinden solle.

Act. num. 17.

Dessen ohngeachtet die Beklagten diesem Asserto widersprochen, erstbesagte alte Scripturam anonymi weder zum Beweiß hinlänglich, noch auch in rei veritate fundirt gehalten, deswegen der klagende Herr Anwaldt dem Magistrat der beklagten Stadt das Juramentum Editionis deferirt.

Act. num. 43.

Welches auf eingehohlte Urthel Dn. JCtorum Vitebergensium

Act. num. 52. & 53.

Durch drey Aelteste aus dem Raht als Bevollmächtigte dahin würcklich abgelegt, daß der Magistrat das in des Klägers Implorations

rations-Schrifft num. Act. 1. beschriebene Original-Document weder habe, noch gefährlicher Weise abhanden kommen lassen.

Act. num. 60 & 61.

Auf dieses hin hat Herr Cammer-Anwald novam Actionem (wie er es selbst nennet) instituirt, und denen Beklagten abermahln ein Jurament über folgende puncta deferirt:

(1) Daß die Herrn Bürgermeister und Raht nicht wissen, noch glaubten, daß das geforderte Original des quæst. Documents de Anno 1370. wovon sie bereits eine Copey aus einem in Curia befindlichen Copial Buch ad Acta producirt, und welches sie anjetzo nicht mehr zu haben noch gefährlicher Weise abhanden gebracht zuhaben, beschworen, jemahlen vorhanden gewesen, und daß

(2) Die in dem Copial-Buch befindliche Abschrifft von dem würcklichen authentico genommen, injuria temporis aber verlohren, noch ehedem

(3) Von einem beeydigten Rahts-Bedienten in das Copial-Buch eingetragen, sondern

(4) Gewiß wüsten, glaubten und versichert wären, daß das Original de Anno 1370. nie existirt, der Inhalt dessen fingirt, und falsch, die producirte Copia auch

(5) Aus einem solchem Buche, so gar keinen Glauben hätte, und woraus sie nie einige verlohren gegangene Privilegia angeführt, genommen, nicht minder

(6) Der Zoll und Mühlen-Zinß von Hertzog Magno glorwürdigsten Andenckens ihren Antecessoribus besage der Documenten keines Weges verpfändet und eingethan seye; Sie auch endlich

(7) Gar keine Scripturen und Nachrichten woraus die Richtigkeit des quæst. Pfand-Contracts wahrzunehmen, vorgefunden, wie zu sehen

Act.

Act. num. 64.

Nun hat Herr Kläger schon in voriger Instantz sein petitum auf die delationem Juramenti über erstgedachte Puncta formirt.

Act. num. 43.

Es haben aber Domini JCti Vitebergenses dieselbe zu erkennen Bedencken getragen, dieweilen zu der damahln ad editionem Instrumenti intentirten Actione præparatoria die mit einschlagende Facta nicht gehören, und diese erst bey der Haubt-Action zu untersuchen seyen.

Act. num. 53.

Nun scheinet es zwar, daß da anjetzo denen Beklagten der Judicial-Eyd über obige Puncta von dem Herrn Klägern an den Hals geworffen worden, dieselbe solchen nicht decliniren können, sondern denselben ohnumgänglich zu præstiren haben, so daß Ihnen auch die Facultas hoc juramentum quod ipsorum propria facta, scientiam credulitatem aut ignorantiam concernirt, quæ in ipsorum animo consistit, & de quibus Actori deferenti non æque constat, nicht einmahl competirt,

per doctrinam B. Lauterbachii Tr. Syn. de Jurej. § 5. num. 85.

Und es also manifestæ turpitudinis anscheinen will, nolle nec jurare, nec in casu, quando hoc permissum, quod in præsenti cessat, illud referre, ut JCtus loquitur.

in L. 38. ff. de Jurejurand.

Dessen ohngeachtet finden wir des Herrn Klägers Formulam Juramenti delati also beschaffen, daß wir dieselbe salvis melioribus vor admissibel nicht halten können, wann wir die oben angeführte 7 Puncta genauer einsehen und betrachten, dann da hat der Beklagte Bürgermeister und Raht schwören sollen, 1. daß sie nicht wüsten noch glaubten, daß das Documentum quæst jemahlen vorhanden gewesen; Nun haben aber dieselben bereits in voriger Instantz eydlich behauptet, daß sie dieses Document nicht haben, noch auch abhanden kommen lassen, ob es aber jemahls in rerum natura gewesen? importirt nichts, wann

selbiges nicht mit ihrem Wissen und durch ihre Schuld verlohren gangen, dessen sie sich aber bereits purgirt, und da selbiges vor bald 4. Seculis nemlich in Anno 1370. gefertigt seyn soll, so hat dieses in so langer Zeit gar wohl verlohren gehen können, ohne daß der jetzige Magistrat ein richtiges vestigium davon finden können, also ob dieses Original jemahln vorhanden gewesen? zu schwören nicht in dem Stande seyn;

Und dieses eben so wenig, als sie den 2ten Puncten des deferirten Juraments nemlich, daß sie nicht wissen noch glauben, daß die in dem Copial-Buch befindliche Abschrifft von dem würcklichen Authentico genommen, injuria temporum aber verlohren gegangen beschwören können, wohl betrachtet diese Copia in Anno 1481. datirt, also der beklagte Magistrat ohnmöglich wissen kan, wie es vor 3. Seculis mit dieser Abschrifft hergegangen, ob sie von dem Original copiirt, oder erdichtet worden?

Welche länge der Zeit auch den 3ten Punct ob nemlich diese Abschrifft von einem beeydigten Raths-Bedienten in das Copial-Buch eingetragen worden seye, dergestalten dunckel macht, daß die Beklagten über diese ihnen gantz ohnbekante Sache zu schwören nicht angehalten werden mögen. Und zwar der Fiscalische Herr Anwaldt das deferirte Jurament auf der Beklagten Credulitatem, daß sie nemlich all obiges eben so wenig glauben, als wissen, eingericht, welche Credulitas in antiquis de Jure sufficient ist. So sehen wir jedoch nicht, aus was vor fundament, die Beklagten in eine justam Credulitatem gesetzt werden könten, so daß sie ihr Gewissen per Juramentum credulitatis zu purgiren angestrengt werden könten, indeme es zumahl in dieser alten dunckeln Sache nicht auf ihre conscientiam scrupulosam aut dubiam ankommt, sondern ad Juramentum Credulitatis solche rationes und argumenta in medio seyn müssen, welche in animo jurantis justam credulitatem zu erwecken und zu bevestigen capable sind.

Ita ut non sufficiat suspicio vel opinio, qua quis in neutram partem firmiter & constanter inclinat, sed necessaria sit credulitas & quidem rationabilis, ut nimirum quis id, quod est in quæstione, ita sese habere, uti asserit, vel non habere certo sine dubietate & vacillatione, credat, & quidem ex justis & probabilibus indiciis & causis inductivis, quod si enim

nimia

nimia credendi facilitas & credulitas temeraria culpæ annummeratur, multo magis peccatum & inexcusabilis levitas ac temeritas sit, eandem jurejurando confirmare, Testem ac Vindicem Deum irreverenter invocare,

B. Lauterbach. Disp. de juramento Credulitat. part. prior. C. 21. Jung. J. G. Reichel in Disp. de vera juram. Credulit. natur. & indole. §. 14.

Es kan aber der beklagte Magistrat keine versicherte Nachricht oder justam Credulitatis causam anders woher, als aus dem Originali haben, welches aber, daß es nimmer verhanden, sie bereits mediante juramento beglaubt, bey welchen Umständen es dann ad causæ decisionem & Reorum condemnationem (wohin doch dieses Jurament abzwecket) noch lange nicht genug seyn würde, wann gleich die Beklagte ohne genugsame Ursache glaubten, daß das Document quæst. richtig und gewiß vorhanden gewesen, noch vielweniger aber/ da dieselbe nach dem 4ten Punct des deferirten Juraments nicht gewiß wissen, glauben und versichern können, daß das quæst. Original nie existirt, der Inhalt aber fingirt und falsch seye, denn weil sie Anno 1370. da dieses soll aufgerichtet worden seyn, nicht gelebt, und damahlen in officio Magistratus gestanden, so ist per rerum naturam nicht möglich einige Kundschafft davon zu haben, welches alles auch von dem 6ten Puncten, daß nemlich Hertzog Magnus glor. mem. den Zoll und Mühlen-Zinß quæst. besage d. Documenti der beklagten Stadt nicht verpfändt, in alle Weg zu sagen ist, massen das Original-Document nicht vorhanden, die Copia quæst. aber de Anno 1481. diejenige requisita nicht hat, welche ad fidem Judici sive per se sola, sive accedente Juramento Credulitatis reorum faciendam erfordert werden, dann ob zwar verschiedene Rechts Lehrere in denen Gedancken stehen, daß die Copiæ & Exempla ex Archivo productæ plenam fidem; meritiren, prout tradunt

Carpzov. Jur. Forens. Part. 1. Const. 17. def. 38.
Knipschild. de Civitat. Imperial. Cap. 12. num. 12.
Schrader. Cons. 5. num. 25.

So wird jedoch die contraria Sententia von andern mit besserem Grund behauptet, und dergleichen ex Archivo licet depromptis Copiis

piis, fides probandi keines Weges zugestanden, uti pluribus videri potest apud

Bertrand. Consil. 28.
Pruckmann. Vol. 1. Consi 47. num. 17.
Nic. de Passerib. de Scriptur. Privat. cap. 1. quæst. 2. n. 8.
Ant. Matthæi Disp. 9. C. 63.
Fritsch. de Jure Archivi Cap. 7. num. 44.
Brunnem. ad L. 10. ff. de probat. & ad. L. 2. ff de Fide instrum.
Bardili part. prior. Exerc. 46. Concl. For. Conclus. 5.

Quid enim sola custodia vel locus ad fidem amplius conferre potest. quærit consentiens

Struv. Ex, ad n. 38. C. 31.

Und obschon ferner einer solchen Copey in antiquis obangeführte Doctores mehreren Glauben zuschreiben,

Jung. Bardili & Struv. d. l.

So ist doch in proposito hauptsächlich zu consideriren, daß die alte Scriptur de Anno 1481.

Act. num. 1.

nicht einmahl den Nahmen einer Copey von der in Anno 1370. zwischen dem Hertzog Magno Torquato Glor. mem. und der Stadt Uelzen prætense wiederkäuflich errichteten Verpfändung des quæst. Zoll und Mühlen Zinses meritire, sondern weiter nicht als eine über 100. Jahre hernach von einem gantz ohnbekandten an seine auch ohnbekandte gnädige Herrn geschriebene missive seye. Deren einfolglich nicht so viel eingeraumet werden kan, als einer von dem Contract und darüber aufgerichteten Instrument in extenso genommenen Copey und es dahero auch nicht darauf ankommt/ aus was vor einem Buch diese *Scriptur* genommen worden? als worauf der Herr Kläger in dem 5ten Punct des *deferirten Juramenti reflecti*rt indeme richtig/ daß dieselbe weder das *Original*, noch eine Copey von demselben ist.

Der

Der 7te und letzte Punct darauf der beklagte Magistrat schwören sollen, nemlich, daß sie gar keine Scripturen und Nachrichten, woraus die Richtigkeit des quæst. Pfand-Contracts wahrzunehmen, vorgefunden, gehört eigentlich ad Juramentum editionis, welches die Beklagte schon in voriger Instantz abgeschworen, so wird auch durch diesen Ayd auf eine probationem ordinariam per instrumenta abgezweckt, welche beede modi probandi ordinarius sc. & extraordinarius per Juramenti delationem super eodem Libello, vel Articulo nicht zugleich admittiret werden.

Mevius P. 8. Decision. 333.
Lincker. Cent. 3. Decis. 367.
Carpzov. P. 1 Const. 12. Def. 29.
Stryck. Cautel. Jurament. Sect. 2. num. 50. seqq.

Die Unkosten haben Wir um Willen die Sache einer Seits den Fiscum, auf der andern aber eine Commun betrifft, zumahlen in einer so alt und dunckeln Sache zu compensiren vor billig erachtet. Alles jedoch salvis semper melioribus, zu Beforderung der heilsamen Justitz unter beygetruckten Unsers Collegii Insiegel. Actum in Collegio Nostro Tubingen den 24ten Octobris Anno 1728.

(L. S.)

Decanus
und andere Doctores der Juristen Facultät bey der Hoch-Fürstl. Würtenbergischen Universität daselbsten.

Senten-

Sententia, quam JCti Marburgenses conceperunt, cum Rationibus Decidendi, Dissertationi sub Lit. G. jam inserta.

Sententia à Supremo Provocationum Tribunali Regio Electorali lata.

Lit. H.

Auf die von Bürgermeistern und Rath der Stadt Ueltzen, Imploranten, wider eine in Sachen dererselben, entgegen den Anwald Unser Cammer, Imploraten, in puncto, editionis modo reluitionis, am 9ten Jan. vorigen Jahrs bey Unser Justitz-Cantzley allhier eröffnete Urthel, eingewandte Appellation und desfalls den 22ten Mart. darauf übergebene Introduction und Justificationem wird von Uns, von Gottes Gnaden GEORG dem Andern, König von Groß-Britannien rc. nach eingesehenen Actis nunmehro zum Bescheide ertheilet: Weilen wegen des 1ten Gravaminis Imploranten per sententiam à qua eigentlich nichts aberkant, in Betracht die Urthels-Verfasser, wie aus der Sentenz so wohl als rationibus decidendi ersichtlich, der rechtlichen Meinung gewesen, es würde nach Producirung des Buches quæst. der Eides-Leistung vielleicht gar nicht bedürffen, oder doch wenigstens mit mehrerer Sicherheit alsdenn dieserhalb können erkant werden, wobey Imploranten annoch unbenommen bleibet, nach edirtem Buche quæst. wegen der formulæ delati juramenti auch derer in derselben nicht vor unstatthafft erkanten 3. letzterer Puncte halber allenfalls die Nothdurfft gebührend vorzustellen und fernerweiter rechtlichen Hülffe zu gewärtigen; das 2te Gravamen aber nicht vor erheblich zu achten; So kan der eingewandten Appellation nicht deferiret werden. Celle den 18ten Jan. 1731.

Ad Mandatum.

Sen-

Sententia à JCtis Gissensibus concepta, cum Rationibus Decidendi.

Lit. I.

In Sachen des Königl. Groß-Britannischen und Chur-Fürstl. Braunschweig-Lüneburg. Cammer-Anwaldts, Klägers, an einem, entgegen und wider Burgermeister und Raht der Stadt Ueltzen, Beklagten am andern Theil: Erkennen Königl. Groß-Britannische zur Chur-Fürstl. Braunscheig. Lüneburg. Cantzeley verordnete Director und Rähte auf eingehohlten Raht auswärtiger Rechts-Gelehrten für Recht: Daß nunmehro Beklagte den ihnen deferirten Eyd zwar abzulegen, jedoch nur allein darüber zu schwören schuldig seyn, daß sie niemahlen andere Scripturen und Nachrichten vorgefunden, woraus sie nicht nur die Richtigkeit des quæstionirten Pfand-Brieses de Anno 1370. sondern auch dieses wahrnehmen können, daß ihre Vorfahren, so wohl als sie selbsten den Zoll bishero anders nicht als wiederkauflich besessen, dannenhero allerdings glauben, daß solchen Zoll ihre Vorfahren justo titulo acquiriret und bisdahero besessen haben; Sie thun nun solches oder nicht, so ergehet nichts destoweniger in dieser Sache, was Recht ist. **Von Rechts wegen.** Publicatum Zelle den 16ten Octobr. 1732.

(L. S.)

Eingeholt von Giessen.

E. von Gustedt.

Procurat. Freydorff ex Substit. des Cammer-Anwalds von Hagen baht Abschrifft der Urthel und Rationum Decidendi, in proficuis sich bedanckend, quoad contraria competentia reservirend.

Secret. und Procurat. Brandes nomine Burgermeister und Raht zu Ueltzen in simili.

Schneider.

Rationes Decidendi.

Es hat die Königl. und Chur-Fürstl. Braunschweig-Lüneburgische Cammer, durch ihren Procuratorem vortragen lassen, es hätte die Stadt Ueltzen den Zoll und 5. Himbden Mühlen-Zinß in Anno 1370. von damahlen regierenden Herrn Hertzogen zu Lüneburg glorwürdigsten Andenckens wiederkäuflich an sich gebracht, wovon ein auf Pergament geschriebener Kauff-Brieff in Curia Ulcensi annoch befindlich seye, mit Bitte, dem Stadt-Magistrat dessen Edition nebst anderer dazu gehöriger Documenten zu injungiren.

Act. num. 1.

Als nun nach langem tergiversiren derer Beklagten

Act. num. 3. 5. 12. 16. 20,

endlich von denenselben eine Copia des Kauff-Briefes mit verschiedenen andern Nachrichten, wegen der Mühlen-Zinß produciret.

Act. num. 28.

Von Seiten des Herrn Cammer-Procuratoris wegen vermuhteten existentz des Originalis das Juramentum editionis deferiret worden.

Act. num. 43.

Ist darauf à Dominis JCtis Witenbergensibus erkandt worden:

Daß es der eingewandten Leuterung ungeachtet bey dem am 10ten Septembr. des 1725ten Jahrs gegebenen, und in Actis sub num. 4. befindlichen Decreti, wordurch Beklagten das geforderte Instrument binnen 4. Wochen zu ediren schuldig erkant worden, billig verbleibe, es könten und wolten dann dieselbe durch 3. oder 4. ihres Mittels, so die beste Wissenschafft davon hätten, vermittelst Eydes erhalten, und schwören, daß sie das Original Document nicht haben, noch gefährlicher Weise abhanden kommen lassen, auf welchen Fall sie mit der injungirten Edition billig zu verschonen wären.

Act.

Act. num. 52. & 53.

Weshalben durch die 3. Aeltesten aus dem Raht, als Bevollmächtigte der Eydt dahin abgeleget worden, daß sie das Original-Document weder hätten, noch gefährlicher Weise abhanden kommen lassen.

Act. num. 60. 61. & 62.

Worauf der Herr Anwaldt der Königlichen Cammer seine gethane Klage, daß die Stadt Ueltzen den Zoll und Mühlen-Zinß wiederkäufflich besitze, mithin solche der Königlichen Cammer gegen Erlegung des Pfand-Schillings abzutretten schuldig seye, wiederhohlet; und denen Beklagten deswegen ein Jurament über verschiedene

sub num. act. 64.

befindliche Puncta deferirt hat, mit angefügter Bitte, dieselbe zu einer positiven Erklärung auf das deferirte Jurament zu vermögen, oder da solches nicht præstiret werden würde, zu erkennen, daß Bürgermeister und Raht zu Uelzen das ihnen antichretice überlassene pignus gegen Erlegung des Pfand-Schillings zu extradiren, auch eine behörige Liquidation deshalben abzulegen gehalten seye,

dict. Act. num. 64.

Wogegen Beklagte excipiendo eingewendet: daß erst besagte alte Copey, welche von einem Anonymo geschrieben worden, weder zum Beweiß hinlänglich, noch auch in rei veritate fundiret seye, und erachteten sie sich nicht schuldig das deferirte Juramentum abzulegen, weilen solches eines Theils ante sententiam allschon deferiret, darinnen aber übergangen, und in judicando darauf nicht reflectiret worden, andern Theils aber in solchen terminis bestehe, daß Sie solche anzunehmen sich nicht schuldig erkenneten, mit Bitte, den Herrn Cammer-Procuratorem mit seiner Klage und prætendirten Eydes-Delation nebst Erstattung der Unkosten abzuweisen.

Act. num. 69.

Allein es hat dieser den fidem dieser alten Copey best möglichst zu erhalten gesuchet, und wegen der objicirten Exception rei judicatæ in puncto delati

delati juramenti regeriret, daß in angeregter Sentenß und derselben angefügten rationibus decidendi ihm die delatio juramenti vorbehalten seye.

Act. num. 74.

Als nun Beklagte ihre Nohtdurfft darauf duplicando eingebracht,

Act. num 78.

sind prævia submissione in causa, Acta abermahl ad impartiales JCtos verschickt und folgendes Urthel von denen JCtis Tubingensibus eingesandt worden:

> Daß der von Klager denen Beklagten num. Act. 64. deferirte Eyd als ohnstatthafft und überflüßig abzuschlagen seye.

Act. num. 82. & 83.

Wider dieses Urthel hat Kläger intra decendium Leuterung interponiret und deren Justification zugleich mit übergeben.

Act. num. 84.

Beklagte aber die vermeintliche Gravamina zu elidiren sich beflieſſen,

Act num. 89.

und sind abermahls Acta an auswärtige Rechts-Gelahrten verschicket, und von denen JCtis Marburgensibus zu Recht erkandt:

Daß nunmehro aus den Acten so viel zu befinden seye, daß die von Klägern denen Beklagten sub num. act. 64. beschehene Eydes-Delation in Ansehen aller und jeder der darunter begriffenen 7. Puncten, vor ohnstatthafft und überflüßig nicht zu halten, oder dergestalt abzuschlagen, wohl aber noch zur Zeit auszusetzen, Beklagte hingegen zuforderst schuldig und gehalten seyen dasjenige in ihrer Registratur befindliche Buch, woraus Sie die Copia Versatz-Brieffes de Anno 1370. den Zoll und Mühlen-Zinß zu Ueltzen betreffend bereits ediret haben, bey der Königl. Cantzeley zu produciren.

Act.

Act. num. 91. & 92.

Nachdem nun wider dieses Urthel nomine des Stadt-Rahts der Procuraror Brandes intra decendium Schedulam remediorum suspensivorum exhibiret,

Act. num. 93.

nachgehends aber das remedium appellationis von demselben eligiret, acta requiriret, und um ein documentum requisitionis gebehten,

Act. num. 95.

Solches auch zwar gegeben,

Act. num. 96.

aber dannoch prævia inspectione actorum,

Act. num. 97.

die Appellation abgeschlagen worden,

Act. num. 103.

So ist ab Seiten ermeldten Stadt-Rahts, der letztern Sentenz zu folge, das in dasiger Registratur befindliche Buch, woraus die Copia des Versatz-Briefes de Anno 1370. den Zoll und Mühlen-Zinß zu Ueltzen betreffend, genommen, in dem hierzu anberaumbt gewesenen termino produciret, und daraus ein Extract der darinnen befindlichen pieces verfertiget worden,

Act. n. 107.

Und haben beyde Theile ihre Nohtdurfft darauf in Schrifften gewechselt.

Act. num. 110. 113. & 120.

Worauf Acta abermahl inrotulirt und zum Spruch Rechtens an Uns verschicket worden. Daß es demnach in dieser Sache lediglich darauf ankommt, ob das producirte Copial-Buch also beschaffen sey, daß die darinnen enthaltene Copeyen, mithin auch die quæst. Copey eines Wiederkauff-Brieffs über den Zoll de Anno 1370. deperditis originalibus plenam fidem machen, verfoglich Beklagte schuldig und gehalten seyen nach Inhalt dieses Wiederkauff-Brieffes den Zoll an die Königl. Cammer wiederum abzutreten, oder doch allenfalls nunmehro den ihnen deferirten Eyd, nach Maßgab derer bey der Marburgischen

ger Urthel befindlichen rationum decidendi dahin abzulegen gehalten seyen, „ daß (1) sie gewiß wüsten, glaubten und versichert wären, „ daß die producirte Copia des Versatz-Briefes de Anno 1370. aus „ einem solchen Buche, so gar keinen Glauben hat, und woraus sie „ nie einige verlohren gegangene Privilegia angeführet, genommen sey, „ und daß (2) Beklagte nicht minder gewiß wüsten, glaubten und „ versichert wären, daß der Zoll und Mühlen-Zinß von Hertzog „ Magno Torquato ihren Antecessoribus besage der Documenten, in-„ sonderheit des quæst. Documenti de Anno 1370. keines Weges ver-„ pfändet und eingethan sey, (3) auch sie keine Scripturen und Nach-„ richten, woraus die Richtigkeit des quæst. Pfand-Contracts wahr-„ zunehmen, vorgefunden.

Ob nun aber wohl (1) bey dem producirten Chartulario oder Copial-Buch keine solche Umstände sich hervor gethan, daß mit Bestand Rechtens behauptet werden könte, daß selbiges gar keinen Glauben verdiene/ vielmehr (2) verschiedene kräfftige Argumenta angeführet worden, wordurch fides hujus chartularii und deren darin enthaltenen abschrifftlichen Chartarum nicht wenig also und dergestalt bestärcket wird, daß demselben auch in Foro vis probandi um dasweniger denegiret werden kan, weil man (3) allhier in facto antiquo versiret, in antiquis autem non requiritur exacta & plena probatio, sed leviores probationes sufficiunt, indiciaque & conjecturæ passim admittuntur.

Herm. Vultejus Vol. 1. Consil. Marb. 16. num. 51. seq.

allermassen (4) dieses Chartularium nicht erst neuerlich oder kurtz vor erhobenem Procels verfertiget worden, sondern eine sehr alte Collection ist, welche allem Ansehen nach in dem 15. Seculo und zwar wie aus denen bey verschiedenen Rubriquen befindlichen Worten, außer **Unser Stadt/ Unsers Rahts/ wir von Ueltzen/** sehr wahrscheinlich ist, von einem Mitglied des Rahts zusammen getragen worden, von diesem aber (5) daß er sich die Mühe gegeben haben würde, solche Diplomata und Chartas, welche tempore Collectionis keine Authorität mehr gehabt haben, zusammen zutragen, keines Weges

zu ver-

zu vermuhen, vielweniger (6) glaublich, daß die Continuation dieses Chartularii vermuthlich ebenfalls von einem Rahts Mitglied geschehen seyn würde, wann man solches vor eine aus der mode gekommene alte, nichts geltende Charteque angesehen hätte, welches (7) Beklagten mit desto wenigern Bestand Rechtens fürgegeben haben, je deutlicher nunmehro sich zu Tage geleget hat, daß dieselbe in termino productionis kein einiges aus der mode gekommenes und unnützes Document zu allegiren gewust, vielmehr sämtliche darin befindliche Chartæ so beschaffen sind, daß dieses Buch nicht nur überhaupt für eine beglaubte Collection zu halten, darin die ältesten Privilegia und andere Diplomata & Chartæ der Stadt Uelßen abschrifftlich enthalten sind, sondern auch (8) der Raht in der Stadt Uelßen auf verschiedene derselben, originali forte deperdito, würcklich noch heutiges Tages provocirt, gestalten dann (9) Beklagte in andern mit der Herrschafftlichen Stadt-Voigtey Uelßen obschwebenden Processen öffters declariret, daß die mehreste Privilegia bey ehe dem entstandenen Brand verlohren gangen, und dahero allemahl zu denen in ihrer Registratur befindlichen Copeyen den Recours genommen, daß aber (10) solche Copeyen aus dem quæst. Buch extrahiret, und auch die in dem so genanten Hagemannischen Copial-Buch etwa befindliche Copeyen aus dem producirten Chartulario genommen, solches scheinet nicht nur desto glaublicher zu seyn, weilen das Hagemannische Buch weit jünger als jenes, auch nach dem Bericht des Herrn Amtmann Knochens, so solches gesehen, in formalibus und Ansehen lang nicht so gut, als das quæst. beschaffen ist, sondern es wird auch (11) mit Anführung verschiedener andern Fällen durch den beygelegten vidimirten Extract. Lit Z. Act. num. 14. erwiesen, daß Beklagte insonderheit Anno 1707. als sie wegen Hegung des peinlichen Hals-Gerichts mit der Stadt-Voigtey dispute bekommen, auf das quæst. Chartularium gerichtlichen provociret, also daß sie solches ein altes in archivo Curiæ vorhandenes in Peragament eingebundenes und mit alter Schrifft auf Münchs-Arth, in Nieder-Sächsischer Sprache geschriebenes Buch, worin der Stadt Gerechtsame und andere Nachrichten verzeichnet, ausdrücklich genennet haben, weniger nicht kan (12) nicht geleugnet werden, daß in dem producirten Chartulario würcklich viele Documenta vorhanden sind, Krafft deren

ren die Stadt noch jetzo verschiedene Jura in Besitz hat, verfolglich (13) da Beklagte das Buch öffters vor sich allegiret, auch in antiquis mit Bestand Rechtens tenor libri civitatis pro civitate zum Beweiß hinlänglich seyn kan,

Vultej. allegat. Consil. Marp. 16. num. 51. vol. 1.

So wäre nicht zu begreiffen, warum dasselbe nicht auch wider sie gelten solle? indem ja keines Weges wahrscheinlich ist, daß Senatus eine Copey so viele Secula hindurch in Scriniis Civitatis verwahrlich aufbehalten haben werde, wann derselbe glauben können, daß solche falsch und erdichtet gewesen. Eventualiter werden (14) Beklagte den ihnen deferirten Eyd, daß sie gewiß wüsten, glaubten und versichert seyen, daß die producirte Copia des Versatz-Briefes de Anno 1370. aus einem solchen Buche so gar keinen Glauben hab, und woraus Sie nie einige verlohren gegangene Privilegia angeführet, genommen sey. Sie auch nicht minder gewiß wüsten, daß der Zoll und Mühlen-Zinß von Hertzog Magno Torquato ihren Antecessoribus besage der Documenten / insonderheit des quæst. Documenti de Anno 1370. keines Weges verpfändet und eingethan sey, Sie auch keine Scripturen und Nachrichten, woraus die Richtigkeit des quæst. Pfand-Contracts wahrzunehmen, vorgefunden, nunmehro würcklich abzuschwören sich um dawe- niger länger entbrechen können, weil (15) in diesen Puncten das Juramentum von den vorigen Herrn Urthels-Verfasser vor statthafft erkandt, und die darwider ergriffene Appellation an das Königliche- und Chur-Fürstl. Ober-Appellations Gericht rejiciret worden, mithin die Sentenz in die Krafft Rechtens getretten ist: res autem judicata mutationem ullam non sustinet,

B. de Lincker, V. 2. resp. 153. num. 3.

(16) Dafern fides des quæst. Versatz-Briefes de Anno 1370. vest bestehen bleibet, und per juramentum delatum nicht elidiret werden mag, nicht zu zweiffeln ist, daß die Reluition annoch statt habe, und Beklagte sich dagegen mit der præscriptione immemoriali nicht behelffen können, in Rechtlicher Betracht (17) auch die præ-

scriptio

scriptio immemorialis durch die exceptionem malæ fidei alsdenn elidiret wird, si origo memoriæ ostendatur & principium acquisitionis minus legitimum fuisse demonstretur,

Cap. fin. X. de præs.
Marpurg. Vol. 3. consil. 21. num. 267.

Nam nec immemorialis præscriptio locum habet, quando de titulo constat, qui initium præscriptioni dare non possit,

B. de Lynker. Anal. ad Struv. Ex. 43. th. 25.

Siquidem illa tantum est immemorialis præscriptio, de cujus nec bona nec mala fide, nec titulo aliquo saltim in modernis possessoribus, adeoque de origine possessionis aut qualitatis ejus quicquam non constat, nec a viventibus, nec *NB. ex documentis aliquibus*,

idem Vol. I. Resp. 91. num. 27. seqq.

Daß aber (18) Beklagte in mala fide seyen, solches leget sich dadurch zu hellem Tage, daß dieselbe den quæst. Versatz-Brieff de Anno 1370. selbsten in Händen gehabt, und dahero wohl gewust, oder doch wissen können, daß Ihnen der Zoll zwar zukomme, jedoch anders nicht, als mit der Bedingung, daß sie solchen alsdann abzutretten schuldig seyen/ wann die Landes-Herrschafft gegen Zahlung des empfangenen Geldes die Einlösung zu verfügen belieben würden. Nam qui Scripturam penes se habet, omnia in eo contenta scire præsumitur.

L. non est ferenda ff. de transact.
L. si quis cautiones ff. fam. ercisc.

Et scriptura semper loquitur, unde scientiam habuerunt juris reluendi sive redimendi. Quod autem scientia rei alienæ aut sub pacto aliquo modificatæ malam fidem inducat, atque ob eam præscriptio cesset, etiamsi possessio per mille millia annorum durasset, nec non is, qui cum pacto de retrovendendo vendidit, præsumatur habuisse affectionem ad

ipsam

ipsam rem, licet ex multis causis aliquando impediatur affectionem suam ad effectum perducere, prolixe docet

Vultej. Vol. 3. Consil. Marpurg. 21. num. 267. seqq.

Jedennoch aber und dieweilen (1) in facto richtig ist, daß Beklagte nicht etwa 10. 20. 30. bis 100. Jahr, sondern bey nahe 4. Secula hindurch mithin weit länger, als sich Menschen Gedächtnüß erstrecket, in possessione vel quasi des Zolles quæst. sich befunden, (2) auch in Jure ausgemacht ist, daß eine solche possessio immemorialis diese Würckung nach sich ziehet, daß der Besitzer bey solchem Besitz nicht minder gelassen werden müsse, als wann derselbe justum acquisitionis titulum zu erweisen im Stande sich befinde, operatur enim vetustas illa, cujus origo memoriam excessit, liberationem ab onere probandi bonam fidem atque titulum, quem alias quilibet, præsertim, si juris præsumtio contra ipsum militet, probare tenetur, quia urgentissima est probatio & præsumptio habens vim tituli, Legis, privilegii atque constituti

L. 3. §. 4. ff. de aqu. quotid.
C. 26. X. de V. S.
Carpz. L. 1. Resp. 38. n. 9.
Aym. Gravetta de antiq. temp. part. IV. Cap. absolutis differentiis n. 9. p. 399.

siquidem privilegium & præscriptio immemorialis à pari procedunt,

B. de Lincker. Decis. 1169.

neque credendum est de tanta ac pene infinita excedente hominum memoriam antiquitate, aliud, quam quod legitimus titulus præcesserit

Rocca Disp. Select. v. c. 7. num. 12 & 13.

(3) Diese Rechtliche Verordnung in præscriptione Regalium, worunter der Zoll zu referiren ist, eben so wohl als in præscriptione aliorum jurium anschlaget

Carpz.

Carpzov. p. 2. C. 3. D. 24. & L. 1. Resp. 38. num. 11.
Mynsing. Cent. 1. Obs. 30.
Rosenthal. de Feud. c. 5. concl. 16. n. 3.
Zanger. de Except. p 3. const. 10. n. 185.
Mev. p. 7. D. 158. n. 13.

(4) Der Effectus præscriptionis immemorialis dadurch keines Weges verhindert werden kan, wann alte Documenta aufgefunden werden, woraus erhellet, daß das in Streit gezogene Recht vormahls einem andern zugestanden habe. Nam præscriptio immemorialis in memoria hominum præsentium fundata potior est, quibuslibet documentis diversum loquentibus, adeo ut per documenta etiam antiqua subverti nequeat,

B. de Lyncker V. 2. Resp. 188. n. 10. & Anal. ad Struv. Ex. 43. th. 23.
Stryck. de Jure sensuum Dissert. VIII. cap. 15. num. 16.

ubi distinguit, inter probandum facti initium & probandam facti memoriam. Illud, inquit, per documenta fieri posse, concedo, ita enim initia imperiorum, principatuum, ducatuum, feudorum eorumque jura ex documentis vetustis, quotidie probari videmus. Hinc si Titius dicat hoc vel illud in hac provincia nunquam obtinuisse, cum nemo adsit, qui meminerit. Mevius contraria per documenta probare poterit, olim a iter obtinuisse, quo ipso non quidem contrariam facti memoriam, contrariam tamen facti existentiam & initium probabit, quæ ipsa Scriptura immemorialem præscriptionem subsequentem tollere non potest, cum alter juri suo in instrumento antiquo expresse renunciare potuerit, per immemoriale tempus patiendo adversarium eodem jure uti: sondern

(5) hierzu solche Documenta erfordert werden, wodurch der Besitzer eines malæ fidei liquido überführet wird. Nam alleganti præscriptionem immemorialem notoria tantum mala fides & manifesta improbitas resistit,

Struv. S. J. C. Ex. 43. th. 23.
Mynsing. Cent 4. Obs. 6. n. 5.
B. de Lyncker. Decis. 1470.
Mev. P. 2 D. 102. n. 6.
Carpz. P. 2. const. 3. def. 7.

Hinc præscriptio immemorialis non protinus subvertitur, si adversus possessorem producatur documentum 100. vel 200. annorum, quod ostendit rem ejusque possessionem olim ad alium pertinuisse,

B. de Lincker Analect. ad Struv. Ex. 43. th. 23.

Sed requiritur, ut ex ejusmodi documento de vero initio possessionis, & qualis illa fuerit, constet, quod scilicet possessores & antecessores illorum, à quibus illi causam habent, rem titulo vel vitioso, vel tali, qui de jure non subsistit, consecuti sint,

Idem Vol. 1. Resp. 91. num. 27.

(6) Wann schon dem alten Chartulario und der darinnen enthaltenen Copie des Wiederkauff-Brieffs über den Zoll und Mühlen-Zinß de Anno 1370. juxta tradita Mabillonii de arte diplom. *fides diplomatica* auch in foro attribuiret wird, dieses dennoch nicht anderst verstanden und admittiret werden kan, als daß dergleichen alte Scripturæ informes pro possessore allegiret werden können: tunc enim Scripturæ informes vim probandi habent, si usu longinquo firmentur,

B. de Lincker Vol. 1. Resp. 9. n. 40. & 41.

Daß aber auf eine solche blosse alte Copeyliche Abschrifft jemand aus seiner mehr denn 100. Jährigen Possession solte vertrieben werden können, solches mag propitio Jure ohne die gemeine Sicherheit aufzuheben, und zwar in præsenti casu um daweniger behauptet werden, weil (7) aus der Historie selbiger Zeiten viele bedenckliche Umstände angezeiget werden, weswegen noch sehr zu zweiffeln, ob jemahlen ein wahr-

hafftes Originale fürhanden gewesen seye, indem (8) des Hertzogs Magni Torquati Sachen im Jahr 1370. so gefährlich ausgesehen, daß Er wie Kläger ex narratione de Ducis Magni Torquati fatis apud Leibniz. Tom. 3. p. 220. so wohl als aus des Herrn Rethmeyers Braunschweig. Historie p. 3. c. 49. act. n. 43. selbsten angeführet, endlichen gar A. 1372. sein Erbland raumen, und solches denen Sächsischen Hertzogen überlassen müssen, dannenhero (9) da nicht zu vermuthen, daß die Stadt Ueltzen bey augenscheinlicher Gefahr das Capital verliehren, ihr Geld auf hazard werde ausgethan haben, gar wohl seyn kan, daß zwar der Hertzog Magnus Torquatus, mit der Stadt über ein Capital tractiret, und zu dem Ende derselben ein Project des Contracts copeylich zustellen lassen, solche Tractaten aber nicht zu Stande kommen seyn, amittunt autem instrumenta etiam publica vires suas, si allegentur, quibus obuscari possunt

Honded. Vol. 1. Cons. 23. n. 73.
B. de Lincker. Vol. 1. Resp. 140. n. 89.

Den Fall aber (10) gesetzt, daß von dieser Copey ein wahrhafftes Original vorhanden gewesen, mithin die Stadt Ueltzen Anno 1370. den Zoll von Magno mit der Ketten vor 200. Rthlr. wiederkäuflich erhalten habe, so folget doch nicht, daß dieser Wiederkauff pro initio der Beklagten jetzigen per tempus immemoriale bis hierhin continuirten Possession zu halten, mithin dadurch dargethan sey, quod possessionem ex titulo, qui de jure non subsistit, consecuti atque adeo huc usque in m. f. constituti fuerint. Sintemahlen (11) weit stärckere præsumptiones mutati tituli sich hervor thun, weswegen man, da hinter die acquisition nicht zu kommen, sondern bloß de possessione rei ultra hominum memoriam quieta à Serenissimis Ducibus toties quoties in Reversalibus confirmata die Gewißheit vorhanden ist, billig de bona fide & justa acquisitione præsumiren muß. Nam ipsa naturalis ratio dictitat vetustatem, cujus in contrarium non extat memoria, validissimam inducere præsumtionem, eum qui jus quoddam possidet, optimo jure & titulo esse munitum,

Bœhm. Jur. Eccles. Protest. 2. tit. 26. §. 39.

cum æquissimum sit, ut omnes probationum defectus, quos temporis antiquitas parit, ejusdem antiquitatis autoritate suppleantur,

Anton. Faber consuet. de Ducat. Montisferrat. pro Duce Sabaud. part. 1. pag. 19. apud Reinking. de R. S. I. L. 1. class. 5. cap. 2. num. 35.

Dann gleichwie (12) mit dem zugleich mit verkaufften Mühlen-Zinß dessen in dem quæst. Document de A. 1370. ebenfals gedacht wird, sichs dahin geändert hat, daß solchen die Hertzoge Wenceslaus und Bernhardus an einen Bürger in Ueltzen Nahmens Berndt Langendorff bereits im Jahr 1387. versetzet, und darauf Hertzog Henrich im Jahr 1412. Inhalts der Act. num. 29. & 31. befindlichen Documenten an Ludolph Braschen daselbst Erbeigenthumlich verkauffet, also ist nicht weniger glaublich, daß auch mit dem Zoll es sich verändert habe, indem es (13) wider alle Wahrscheinlichkeit lauffet, daß die Hertzoge zu Sachsen, denen zwey Jahr hernach das Land eingeräumet worden, die Stadt Ueltzen bey dem Zoll gelassen haben solten, welchen sie von Hertzog Magno mit der Ketten zu einer solchen Zeit verkaufft, da beyde in Krieg mit einander verwickelt waren, vielmehr ist (14) daß die Stadt Ueltzen den Zoll von denen Hertzogen zu Sachsen, als damaligen Landes-Regenten novo titulo acquiriret habe, desto glaublicher, weil (15) bald darauf im Jahr 1416. die Hertzoge, Bernhard / Henrich, Otto, und Wilhelm in den ausgestelten

Act. num. 32. & 121.

beygelegten reversalibus sich auf die Concession der Hertzoge von Sachsen ausdrücklich beruffen, solche auch mit folgenden Worten confirmiret:

Un sonderlick den Breeffe de se von den Sachßeschen Hern uppe den Stadt-Wald tho Uelse hebbet, ock up andere Göder Freiheten, des **Tolls / der beyden Mühlen** beenen un buden der Stadt;

Weniger nicht (16) die folgende Landes-Herrn ebenfals toties quoties dieser der Stadt privilegia nicht nur überhaupt / sondern auch nahmentlich

mentlich des Zolles confirmiret und bestättiget haben, so gewißlich nicht geschehen seyn würde/ wann der Zoll denen Beklagten nur wiederkäuflich zugehöret hätte, und mag (17) hinwieder nichts verfangen, wann Kläger in retro-actis zu behaupten vermeinet, daß dergleichen Confirmationes als ein Accessorium der Stadt nichts geben können, sondern Beklagte allenfals dieselbe die obangezogene Worte aus den Reversalien de A. 1416. dahin auszulegen vermeynten, daß wann Sie über den Zoll und Mühlen-Zinß von denen Hertzogen zu Sachsen, besondere von der Copey de Anno 1370. dissentirende Briefe erhalten, solche zu produciren schuldig sey, indem ja nicht zu vermuhten ist, daß die damahlige Durchleuchtigste Hertzogen, Privilegia der Stadt Ueltzen confirmiret haben würden, wann nicht solche Privilegia zu der Zeit notoria gewesen wären. Quia verosimile non est, aliquem jactare suum sibique ipsi præjudicare in eo, quod est suum, præsertim vero id verosimile non est in Principe ut de regalibus suis aliquid remittat, cum alias, quæ à Principis voluntate dependent, reputentur pro impossibilibus; neque tum confirmationi obstat, quod originalis concessio non appareat, si eo tempore quo confirmabatur, notorie constabat de illo privilegio

Hermann. Vultej. Vol. 1. Consil. Marp. 16. num. 57.

(18) Auch dergleichen literæ reversales Principum nicht pro simplici confirmatione privilegiorum anzusehen, sondern vielmehr verbindliche Versprechungen sind, wodurch der Fürst sich obligiret, ad observationem privilegiorum, de quibus eo tempore notorie constabat, atque adeo confirmatione non indigebant,

Vultej. c. l.

Bey welchen Umständen (19) es allerdings vergeblich seyn würde, den Eyd über die Act. num. 113. p. 3. bemerckte zwey erste Puncten ablegen zu lassen, indem, wann auch schon Beklagte Eydlich nicht erhalten können, daß die producirte Copia de Anno 1370. an sich unrichtig sey, sondern vielmehr nachgeben solten, daß glaublich ein Original vorhanden gewesen seyn könne, mithin der Zoll ihren Vorfahren Anno

1370.

1370. von Hertzog Magno Torquato verpfändet und eingethan worden. Dennoch dadurch die Sache oben angezogener Ursachen halber vor Kläger nicht ausfallen kan, sondern es haubtsächlich darauf ankommet, ob Beklagte in gremiis Civitatis keine andere Scripturen und Nachrichten vorgefunden, woraus sie nicht nur die Richtigkeit des quæst. Pfand-Briefes, sondern auch dieses wahrnehmen können, daß sie bishero nullo alio quam emptionis cum pacto de retrovendendo titulo den Zoll besessen haben, dannenhero (20) bloß über diesen Punct die Eydes-delation vor statthafft zu halten, und in Ansehung der andern Puncten res judicata um deswillen nicht vorgeschützet werden kan, weiln das Königl. Ober-Appellations-Gericht in dem Decreto vom 18ten Jan. 1731. Act. num. 103 & 104. die contra Sententiam Marpurgensem interponirte Appellation zwar verworffen/ jedoch zugleich nach Anleitung der Rationum decidendi die Erklärung gethan/ daß Bekagten eigentlich nichts aberkandt worden/ sondern dieselbe erstlich nach beschehener Production des Copial-Buches puncto juramenti delati & eventualiter super formula ejusdem Rechtliche Erkäntnis abzuwarten hätten.

Als ist nach Inhalt der Urthel billig erkandt worden. Giessen den 28ten August. 1732.

(L. S.)

Decanus

Doctores und Professores der Juristen Facultät bey Fürstl. Heßischer Universität daselbsten.

Senten-

Sententia à JCtis Francfurtensibus concepta, cum Rationibus Decidendi.

Lit. K.

Auf eingewandte Leuterung und erfolgte Gesetze in Sachen des verordneten Procuratoris der Königl. und Chur-Fürstl. Braunschweig Lüneburgischen Cammer an einem, Syndicen, Bürgermeistern und Raht der Stadt Uelzen andern Theils: Erkennen Königl. Groß-Britannische zur Chur-Fürstl. Braunschweig-Lüneburgischen Cantzeley verordnete Director und Rähte zu Zelle, nach vorgehabtem Rahte auswärtiger Rechtsgelahrten vor Recht: Nunmehro aus denen Acten und derer Partheyen Einbringen so viel zu befinden, daß Beklagte nicht nur den letzten Punct des ihnen von Klägern deferirten Eydes, wie in vorhergegangener Sentenz num. Actor. 124. erkant worden, sondern zugleich auch über die zwey vorherstehende Puncte nach Inhalt und Anweisung der num. Act. 91. befindlichen Sententiæ Marpurgensis, abzuschwören schuldig. Worauf in der Sache ferner ergehet was Rechtens ist: Die Unkosten aber sind aus bewegenden Ursachen gegen einander aufzuheben. **Von Rechts wegen.** Publicatum Zelle den 1ten Octobr. 1733.

(L. S.)

Eingeholt von Franckfurt an der Oder.

v. Lautensack.

Procur. Freydorff ex Substitutione des Amts-Anwalds von Hagen baht Abschrifft der Urthel und Rationem decidendi und bedanckte sich.

Secret. und Procurat. Brandes nomine Bürgermeister und Raht zu Uelzen in simili und reservirte competentia.

Hoyer.

Rationes Decidendi.

Nachdem in vorhergehender fol. Act. 124. befindlichen und den 16ten Octobr. publicirten Sentenß erkant worden:

Daß Beklagte den ihnen deferirten Eyd zwar abzulegen, jedoch nur allein darüber zu schwören schuldig seyen, daß sie niemahlen andere Scripturen und Nachrichten vorgefunden, woraus sie nicht nur die Richtigkeit des quæstionirten Pfand-Brieffes de Anno 1370. sondern auch dieses wahrnehmen können, daß ihre Vorfahren so wohl, als sie selbsten den Zoll bisher anders nicht als wiederkäuflich besessen: Dannenhero allerdings glauben, daß solchen Zoll ihre Vorfahren justo titulo acquiriret und bis dahero besessen haben:

So hat der Königl. und Chur-Fürstl. Cammer-Anwaldt intra decendium wider abgesprochenes Urthel Leuterung juncta querela nullitatis interponirt, auch dieselbe durch das Exhibitum vom 14ten Dec. 1732. Num. Act. 132. zu justificiren gesucht, und haubtsächlich pro gravamine angeführet:

(I.) Daß Jcti Giessenses auf die qualitatem des in actis producirten Rahts-Buches, woraus die Copey des Versatz-Briefes de Anno 1370. genommen, keine Reflexion gemacht, da doch in Sententia Marpurgensium die productio erwehnten Buches haubtsächlich aus der Ursachen injungiret worden, daß es sich zeigen würde, ob nicht die Hauptsache so fort pro Camera Regia könne abgethan werden, und es also nicht erst auf eine præstationem Juramenti ankommen würde.

(II.) Daß man in der letzten Sentenß diejenigen Puncte des deferirten Juramenti, welche secundum Sententiam Marpurgensem von Beklagten sollen abgeschworen werden, die auch in Appellationis Instantia bestätiget worden, mithin ratione derselben Res judicata vorhanden gewesen, theils erlassen, theils geändert, inmassen dieselben darinnen bestanden:

(a) Daß Beklagte gewiß wüsten, glaubten und versichert wären, daß die producirte Copia des Versatz-Briefes de Anno 1370.

aus

aus einem solchen Buche, so gar keinen Glauben hat, und woraus sie nie einige verlohren gegangene Privilegia angeführet, genommen sey.

(b) Daß Beklagte nicht minder gewiß wüsten, glaubten und versichert wären, daß der Zoll und Mühlen-Zinß von Hertzog Magno Torquato Glorwürdigsten Andenckens ihren Antecessoribus besage der Documenten insonderheit des quæstionirten Documenti de Anno 1370. keines Weges verpfändet und eingethan sey: Sie auch

(c) keine Scripturen und Nachrichten, woraus die Richtigkeit des quæstionirten Pfand-Contracts wahrzunehmen, vorgefunden.

Ob nun wohl nicht zu leugnen ist, daß bey dem von Beklagten producirten alten Rahts-Buche nicht geringe Kenzeichen vorhanden, daß dasselbe publica authoritate, oder doch zum wenigsten von einer bey dem Uelzischen Rahte engagirten Person müsse geschrieben und colligiret, auch nach und nach continuiret seyn, inmassen es

(1) eine bekante Sache ist, daß sowohl bey Geist- als Weltlichen Corporibus von dem 10ten Seculo an, üblich gewesen, die Privilegia, Donationes, Contracte und dergleichen in besondere Codices einzutragen und die Originalia bey vorkommendem Gebrauch und daraus einzuziehenden Nachrichten zu schonen / weil dergleichen Chartularia die Stelle derer Autographorum vertreten müssen:

Mabillon. de re Diplom. lib. 1. c. 2. 9.
Du Cange gloſſar. Barb. Latinit. Tom. II. sub voce Chartularii.
Engelbrecht. de Jure Diplomat. c. 5. §. 3.

(2) Diese Collection auch solche Documenta enthält, welche die Privilegia, Pacta, und dergleichen Publica der Stadt betroffen, von welchen nicht leicht zuvermuhten ist, daß sie in die Hände eines Privati, und zwar in so grosser Menge gelangen können:

Gleich als (3) zu vermuhten, daß dieselbe von denen Originalien müsse copiiret seyn, indem man bis dato von keinem andern dergleichen Codice, von welchem der gegenwärtige hätte können copiiret werden, etwas weiß: Also allem Ansehen nach die Abschrifft auf

 publique

publique Veranlassung unternommen worden, und dem Schreiber entweder ein Zutritt zu denen publiquen Schrifften der Stadt muß zugestanden seyn, oder doch von dergleichen Persohn dem Schreiber seyn suppeditiret worden, wie dann auch selbst die Art der Schrifft von der Beschaffenheit ist, daß man aus dem Fleisse und accuratesse derselben nicht ungegründet schliessen kan, daß zu dieser Abschrifft nicht die blosse Curiositát eines privati Anlaß gegeben, die ohnedem in demjenigrn Seculo, darinnen dieses Werck geschrieben worden, nicht leichte zu præsumiren ist: wobey dann nicht ausser Acht zu lassen, daß auf dem Involucro dieses Codicis annoch die Worte zu lesen: Johannes *Scriptor*, unter welchen letztern gemeiniglich Notarii und dergleichen Persohnen, welche man in denen neuern Zeiten Secretarios, Cantzellisten, Stadt-Schreiber und dergleichen genennet zu verstehen gewesen:

Du Cange sub voce Scriptor.

Hiernechst (4) in Consideration zu ziehen ist, daß oberwehnter Codex in den Archiv der Stadt Ueltzen anzutreffen gewesen: auch in solchen Fallen der Locus selbst eine Vermuhtung an die Hand giebt, welche so lange gelten muß, **bis etwas** contraires **beygebracht worden**: Dahero der Glaubwürdigkeit dieses Codicis nicht zu wider ist, vielmehr die præsumptionem fidei augiret, daß Beklagte nicht wissen wollen, wie dieser Codex auf das Ueltzische Rahthaus gekommen, so wenig als desselben Glauben dadurch derogiret wird, daß man von Seiten der Beklagten vorgiebt, daß man sich niemahlen desselben bedienet habe. Denn wenn gleich dieses in facto richtig wäre, woran annoch wegen der von Klägern angeführten Umstände gezweiffelt wird, der unterlassene Gebrauch eines Documenti oder Codicis dessen Richtigkeit nicht das geringste benimmt, und die Erfahrung mehr als zu sehr bekräfftiget, daß offters die vortreflichsten und importantesten Documenten unter nichtswürdigen Papieren, an Oertern, wo man am wenigsten vermuhtet hätte, oder man etwan dieselben auffsuchen wollen, undenckliche Zeit verborgen gelegen, und hierinnen es mehr eine Culpa derjenigen, so diese Scripturen und Nachrichten verwahren, als ein vitium der Documenten selbst ist.

Worzu

Worzu (6) kommt, daß bey gegenwärtigem Codice starcke Muhtmassungen sich hervor thun, daß derselbe in vorigen Zeiten in viel grösserer Consideration müsse gewesen seyn, als man denselben anjetzund halten will. Denn wenn gleich auch nicht aus denen Uberschrifften der Documenten, wo dieselbe sich der expression Unserer Stadt/ und dergleichen gebrauchen, viel Werck zu machen wäre: Dennoch vestigia eines Publici usus in demselben sich hervor thun, inmassen die bey einigen Stücken befindliche Annotation, ausculirt, mit einem Siegel, mit zwey Siegeln rc. so viel ausweiset, daß man nach vorgefallenen Umständen, dieselbe nochmahlen mit denen Originalien müsse conferiret haben, welches von niemanden geschehen können, als denjenigen so zu denen Originalien den Zutritt gehabt, von einem Privato aber nicht zu præsumiren ist,

fol. 3. ausculirt mit einem Siegel.
fol. 15. ausculirt mit dem Original seind 2. Siegel.
fol. 26. ausculirt.
fol. 51. ist ausculirt worden mit Anhange der Siegeln.
fol. 29. ausculirt cum duobus Sigillis.

Wie dann insonderheit die fol. 33. befindliche Annotation sich nicht undeutlich auf die Originalia mit diesen Worten beziehet:

Deßet sulve Artikel steet ock up deme Blade in der drudden Sexternen hie na in unser Stadt Breeve, den wy ock hefft verseegelt.

Wobey ferner zu remarquiren, daß so gar ein Original, wie aus denen Vestigiis des daran gehangenen Sigilli zu ersehen, fol. 38. nebst der Copia zu befinden, welches um so viel merckwürdiger ist, weil darinnen von einer importanten Befreyung von Zöllen auf der Elbe, so der Stadt ertheilet worden, gehandelt wird, mithin wohl nichts wahrscheinlicher ist, als daß erwehntes Buch keinem Privato werde zugestanden haben, und auf dem Ueltzischen Rahthause unter nichtswürdigen Charteguen zu werffen gewesen seyn, Bey welchen erheblichen Præsumptionibus

nibus pro fide Codicis die von Beklagten vorgebrachte Argumenta contraria wenig releviren.

Immassen (7) wenn gleich von Beklagten könte dargethan werden, daß ein Theil von denen in diesem Buche befindlichen Documenten längstens verändert und aufgehoben worden, solches doch dem Fidei documenti nichts derogiret, und ein grosser Unterscheid darunter zu machen ist, ob ein Document durch neuere Pacta, actus &c. seine Verbindlichkeit verlohren und geändert worden, oder ob das alte falsch und erdichtet sey, welche zwey diverse Sachen nicht mit einander zu vermengen sind, und von dem Ersten auf das Andere nicht kan geschlossen werden.

(8) **Die Aufhebung und Veränderung** facti, hingegen præsumptio pro fide des Documenti, und demselben so lange zu glauben ist, **bis von dem** contradicente **die** mutatio & abrogatio **gewiesen worden**, oder dieselbe sonsten notoria und manifesta ist. Dahero das Argumentum gar nichts concludiret; es sind in dem Codice einige Documenta, welche keinen usum weiter haben, ergo bestehet der Codex aus falschen und ungegründeten Documentis, oder es sind ohne Unterscheid die in demselben befindliche Documenta veraltet, und ausser observantz, welches so wenig zu behaubten stehet, als die in re diplomatica erfahrne Gelehrte, insonderheit Mabillon de re diplomatica Lib. III. cap. 5 gewiesen, daß selbst der Schluß fallire, es müsse ein gantzes Chartularium falsch seyn, wann in dasselbe ein oder anderes falsches Document inseriret worden, so aber von gegenwärtigem Codice nicht einmahl zu sagen ist, indem Beklagte (9) bey Perlustration desselben Num. act. 107. nicht ein eintziges anzugeben gewust, welches man vor fingirt und erdichtet halten könte, ausser daß man von Seiten der Beklagten das Documentum quæst. vor unrichtig angegeben.

Wobey dann (10) nicht wenig verdächtig ist, daß unter so vielen Documentis, welche oberwehnter Codex enthält, dieses eintzige vor unecht zu achten, welchem Vorgeben doch viele præsumptiones facti & juris widersprechen, in Erwegung daß (11) nicht nur dieses Documentum unter denen andern wichtigen Documentis in einer Collection zu befinden, sondern auch gar nicht zu vermuhten ist, daß in einer Col-

lection

lection, in welcher nichts als favorabilia der Stadt Uelțen zusammen getragen worden, der Scriptor oder Collector solte gemeinet gewesen seyn, ein zu derselben Nachtheil gereichendes Documentum zu fingiren.

Wie dann (12) die in denen rationibus decidendi voriger Sentenț angeführte Argumenta wider die Probabilität dieses Documents die Sache nicht heben. Denn wenn man aus dem Zustand derer Affairen Herțogs Magni Torquati schliessen will, daß dieselben bereits Anno 1370. so weit aussehend gewesen, daß nicht zu vermuhten wäre, es würde sich die Stadt Uelțen mit demselben wegen avancirung einiger Capitalien eingelassen, und das Geld auf hazard ausgethan haben / viel eher es wahrscheinlich wäre, daß zwar Herțog Magnus Torquatus mit der Stadt über ein Capital tractiret, und zu dem Ende derselben ein Project des Contracts copeylich zustellen lassen, den Contract aber niemahlen vollzogen. Diese Muhtmassungen aber nicht in Consideration kommen können, weil Anno 1370. Herțog Magnus Torquatus noch bey dem Besitz seiner Lande gewesen, und sich wenig bekümmert, was vom Kayser Carolo IV. und Herțog Albrechten von Nieder-Sachsen unternommen worden.

Vid. Narratio vetus de Ducis Magni Torquati fatis apud Leibnit. Tom. III. rer. Brunsuic. pag. 210.
Bothonis Chron. Pictur. ibid. p. 381.

Im übrigen derselbe doch genöhtiget gewesen, wegen der ihm auf dem Hals liegenden Kriegen eines und das andere wichtige Stücke seiner Länder zu verkauffen, und andern zu versețen, wie er denn auch fast um diese Zeit seinen Antheil an der Müntze an den Raht zu Braunschweig verpfändet,

Rethmeyer Chron. Brunsuic. pag. 641. Lib. K. in notis.

Es auch ausser Zweiffel ist, daß die Stadt Uelțen es damahlen mit Magno Torquato gehalten, und bey solcher Gelegenheit von demselben

ben eines und das andere mag erhandelt haben, wie dann unter andern aus der fol. 31. des quæst. Buches angeführten Copia Documenti zu ersehen ist, daß eben an dem Tage, in welchem der Kauff-Brieff von dem Zolle gestellet, nemlich

am Sanct Marcus Tage des heiligen Evangelisten,

auch ein anderweitiger Kauff-Brieff über den so genanten Garten-Hoff expediret worden, welchen Magnus Torquatus der Stadt erb- und eigenthümlich überlassen, dahero gemeldete Conjectur auf gar schwachen Füssen stehet.

Welches (13) nicht weniger von denen übrigen Argumentis der Beklagten zu sagen ist, wodurch sie die Gültigkeit und den Fidem des Versatz-Briefes de Anno 1370. zu enerviren suchen. Dann gesetzt, daß die von Klägern Num. act. 18. producirte alte Schrifft de Anno 1481. worinnen Meldung geschiehet, daß Hertzog Magnus mit der Ketten der Stadt Uelßen den Zoll und fünff Wych-Himbden Mühlen-Zinß vor 200. Marck Braunschweigischer Wehrung und 50. Marck Lüneburger Pfennige, so zusammen 200. Rthlr. ausmachen, wiederkäuflich überlassen/ in so weit mit dem Versatz-Brieff de Anno 1370. nicht übereinstimmet, daß in diesen Letzteren von Sechs Wych-Himbten Roggen Zinß gedacht wird: gesetzt/ daß erwehnter Mühlen-Zinß an zehen Wych Himbten nach Ausweisung des Kauff-Briefes de Anno 1412.

Num. 29. 70. Actor.

an Ludolph Braschen Erb- und Eigenthumlich wäre verkaufft worden, und von diesem Käuffer an den Raht zu Uelßen gelanget. So würde nicht nur der Zweiffel noch übrig bleiben, ob unter denen Anno 1412. verkaufften zehen Wych-Himbten, die Anno 1370. versetzte Wych Himbden begriffen, oder von denen Letzteren unterschieden wären, inmassen dieser Punct eine genauere Untersuchung erforderte, sondern es würde auch, wann dieselben vor einerley zu halten wären, ein mehreres daraus nicht folgen, als daß es mit dem Anno 1370. übergebenen Mühlen-Zinß nach der Zeit eine andere Gestalt gewonnen, woraus aber nicht ein gleiches von dem Zolle zu

argu-

argumentiren, als worvon bis dato kein contraires Documentum producirt worden: es würde auch nicht sicher zu schliessen seyn, daß der Concipient der Schrifft de Anno 1481. wenn er gleich in dem Numero der Wych Himbten geirret, auch ratione des Zolls gefehlet habe, da, was diesen Punct anbetrifft, desselben relation mit dem Documento quæst. übereinstimmet, und bis dato das Contrarium nicht erwiesen worden: zumahlen die producirte Schedula von Klägern nur als ein blosses indicium angeführet worden, auch vor nichts mehreres zu halten ist.

Wie dann auch ferner (14) die Krafft des Versatz-Briefes de Anno 1370. dadurch nicht infringiret wird, daß denen Beklagten von Zeit zu Zeit unter ihren Privilegiis der Zoll bestättiget worden, inmassen dann in der confirmatione privilegiorum de Anno 1416. ausdrücklich die Worte zu lesen:

> un sonderlick de Brefe de se van den Sachßeschen Herrn uppe ten Stadt Wald tho Ueltze hebbet, an up andern Göder, **Fryheiten unde Gerechtigkeiten des Tolles** &c.

Ingleichen in der Bestätigung der Privilegiorum de Anno 1598. worinnen auch der Zölle gedacht worden, wormit die Confirmationes de Anno 1611. 1634. 1640. 1649. 1666. 1709. übereinstimmen, indem hierbey zu erwegen, daß noch nicht ausgemacht sey, was in dem Diplomate de Anno 1416. unter denen Worten **Freyheiten und Gerechtigkeiten des Zolles** zu verstehen, indem dieses Document sich ausdrücklich auf die Briefe von denen Sächsischen Herrn beziehet, dergleichen bis dato ratione des Zolles nicht produciret worden, mithin es sehr wahrscheinlich ist, daß vielmehr unter denenselben die von Hertzog Johanne und Alberto zu Sachsen Anno 1268. und A. 1315. ertheilte Concessiones von Zoll-Freyheit auf der Elbe, in Hitzacker, Bleckede &c. wovon das Document in jetzterwehntem Rahts-Buche fol. 38. 58. befindlich, zu verstehen wären, mithin nur eine Immunitas von Zöllen zugestanden worden, allenfalls wann auch die Worte

in obangeführten Confirmationibus von dem gegenwärtigen Zoll könten angenommen werden, dieselben doch nicht anders zu erklären wären, als daß dieser Zoll der Stadt in der Qualität, wie sie denselben besessen, confirmiret worden, mithin diese Confirmationes den Titulum possessionis nicht verändern könten: woraus denn folget, daß die von Beklagten wider den Versatz-Brieff vorgebrachte Argumenta unzulänglich sind, desselben Richtigkeit darzuthun: worbey dann

(15) Es darauf nicht ankommt, daß von dem Documento quæst. kein Original können produciret werden, inmassen nicht so gleich zu schliessen ist, daß wann ein Original untergegangen, auch alles Recht verlohren sey, vielmehr die Erfahrung ausweiset, daß injuria temporum unzählige Originalia verlohren worden, daraus nicht gleich folget, daß derselben contenta annulliret worden, amisso enim instrumento obligationis salva creditori manet actio debiti, si nimirum alia ratione id doceri possit,

L. 1. C. de Fide instrument.

Wie dann (16) in diesem Falle auch Copien, wann sie alt sind, und aus Archiven genommen worden, probiren, In dubio enim Scripturæ in archivo repertæ, moribus habentur pro authenticis, nisi probetur contrarium,

Klock. de contribut. c. 19. n. 46.
Stryck. de instrument. amissis cap. III.

§. 3.

solches auch in gegenwärtigem Casu (17) um so viel sicherer zu behaupten ist, als in antecedentibus gezeigt worden, daß keine erhebliche Ursache vorhanden, warum man Fidem des quæst. Raht-Buches wolle in Zweiffel ziehen; hierzu ferner kommt, daß viele starcke præsumptiones und Fundamenta vorhanden, welche Intentionem Actoris souteniren, inmassen hier die Rede von dem Zoll Regali ist, welches regulariter keiner mediat- und municipal-Stadt zustehen kan, sondern eigentlich ad Jura Principis gehöret,

2. F. 56. c. 10. X. de cens.

Dieses

Dieses auch um so viel mehr zu statuiren ist, als es mit denen Zöllen eine eigene Bewantniß hat, und dieselben nicht simpliciter inter regalia minora zu rechnen sind, quæ cum subditis communicari possunt, weilen dieselben vielmahl, sonderlich was Teutschland anbetrifft, in den Statum publicum einschlagen, dahero auch in dem heiligen Römischen Reich selbst derer Landes-Herrn Gewalt circa vectigalia sehr eingeschrenckt worden.

Capitul. Caroli VI. Art. 8.

Hier wieder (18) auch die antiqua possessio, præscriptio immemorialis und dergleichen nicht kan eingewendet werden, weil nicht nur das principium, quod a possessore regalium, bonorum fiscalium & domanialium der Titulus zu ediren ist, Beklagten zuwider stehet,

Stryck. de necessitate edendi titulum possessionis cap. 3.

sondern auch, wenn man darauf nicht reflectiren wolte, dennoch in gegenwärtigem Casu der Umstand zu befinden ist, daß das vitium possessionis sich nicht unwahrscheinlich hervor thut und bereits ziemlich beygebracht ist, daß die Stadt gemeldeten Zoll nur wiederkäuflich und mit ausdrücklicher Reservation der Redemtion erhalten.

verb: in düßer Wiese, dat we, unsere Erven den sülven Tollen un Roggen Gulde mogen van en weder losen vor dat vorbemeldete Geldt wann wie willet ꝛc.

In welchem Casu dann die Præscriptio immemorialis von sich selbsten wegfället, cum juri reluendi ac redimendi regulariter non possit præscribi,

Zœs. ad ff. de contr. emt.
Mynsing. 1. Obs. 16. & 60, 70.
Gail. 20. Obs. 18.
Gilmann. Symphor. Tom. 3. verb. retrovenditio.

F 2 Woran

Woran in Teutschland um so viel weniger zu zweiffeln ist, als dieses Principium selbst inter Status Imperii recipiret worden.

Instrum. Pac. Westphal. Art. V. §. 27.

Dahero auch (19) auf das in vorigen Rationibus decidendi angeführte Argument, daß vermuhtlich die Stadt diese Zoll-Gerechtigkeit auf eine andere Weise als durch den Anno 1370. getroffenen Wiederkauff an sich könne gebracht haben, keine Reflexion zu machen, weil a posse ad esse keine Consequentz zu leiten, und solche *Mutatio tituli* zu forderst müste dargethan werden: Woraus dann endlich der Schluß folgen solte, daß auf das Jus redimendi nunmehro schlechter Dings zu sprechen, und Beklagte zu Herausgebung des Zolles simpliciter anzuweisen wären, es sey dann daß sie ein gegründetes Recht diesen Zoll zu behalten dociren könten.

Dennoch aber und dieweil (1) nicht schlechter Dinges zu behaupten stehet, daß nicht auch Unterthanen und Mediati die commoda derer Zölle besitzen können, da so gar nach denen Römischen Rechten die Zölle ad Jus publicum referiret/

Burmann. de Vectigalibus Populi Romani cap. 1.

nichts destoweniger das exercitium der Zölle denen Städten in gewisser masse überlassen worden,

L. 10. C. de Vectigal. & comm.

(2) Die gegenwärtige Controvers haubtsächlich auf die Frage ankomt, ob der Stadt Ueltzen dieser Zoll reservato & salvo jure redimendi concediret worden, welches aus dem Original-Documento quæst. klar darzuthun wäre; darauf aber zur Zeit nicht zu erkennen gewesen, weil Beklagte wider dasjenige Buch, worinnen Copia von gemeldetem Documento befindlich, excipiret haben. Dahero zuforderst über diesen Punct zu erkennen gewesen: und wiewohlen

(3) Aus

(3) Aus denen obangeführten Argumentis so viel erhellet, daß pro fide desselben alle præsumptiones militiren, mithin Magistratui Ulcensi **obliegen würde/die Unrichtigkeit des Buches und derer darinnen enthaltenen** Document**en zu zeigen:** hierüber aber Klägern beliebet, dem Raht das Jurament zu deferiren, auch ratione derer drey letztern Puncte, rejecta Appellatione à Sententia Marpurgensi, diese Erkäntniß vim judicati erlanget, im übrigen

(4) Die obangeführte drey Puncta Juramenti delati auf dasjenige gerichtet sind, was Beklagte zu behaupten sich unterfangen, inmassen was den ersten Punct betrifft, Beklagte num. Act 69. ausdrücklich vorgegeben, ob wäre das Buch quæst. ein schlechtes unter nichtswürdigen Dingen liegend-gefundenes Buch, worinnen mehr, längst veraltete, veränderte und in andern Stand gerahtene Sachen vorhanden; es sey aus diesem Buch wohl nie etwas allegiret worden, auch habe wohl neulicher Zeit keiner gewust, daß es in der Welt gewesen, woraus dann abzunehmen ist, daß auf diesen Punct nicht ein geringes Momentum der Sache, nemlich Fides des Buches, mithin auch Documenti quæst. beruhet, dahero hierauf das Juramentum delatum um so viel mehr zu richten gewesen, als Königl. und Chur-Fürstl. Cammer-Anwaldt Num. 113. nicht ohne Wahrscheinlichkeit angeführet, daß der Raht zu Uelzen, in einer mit der Stadt-Voigtey wegen Hegung des peinlichen Hals-Gerichts Anno 1707. obgeschwebten Differentz aus diesem Buche unterschiedenes zu Behaubtung ihrer Intention deduciret. Dahero weil solches von Beklagten beständig geläugnet worden, die Eydes-Delation nicht vor vergebens zu achten, zumahlen wenn Beklagte das Gegentheil einräumen müssen, Fides des obgedachten Buches und Documenti nicht wenig würde releviret werden. Was aber

(5) Den andern Punct des deferirten Eydes betrifft/ derselbe nicht weniger vor erheblich zu achten, in Erwegung daß solcher dahin gerichtet, die realität des Wiederkauff-Contracts zu bestärcken, und wenn solches geschehen, von sich selbsten folgen würde, daß die Possession des Zolles quæst. weiter nicht könte extendiret werden, **die im vorhergehenden Urthel aber zum** Fundament **gesetzte** mutatio

tituli

tituli nach bereits obangeführten Argumentis würde zu erweisen seyn / und so lange solches nicht geschehen / es bey dem Wiederkauffs-Contracte verbleiben müste. Ratione des dritten Puncts aber / darinnen Sententia Giessensis sich voriger Sententz confirmiret / kein weiteres Bedencken vorhanden.

Als ist, wie in dem Urthel enthalten, zu erkennen befunden worden.

BSB Bayerische StaatsBibliothek
MDZ Münchener DigitalisierungsZentrum Digitale Bibliothek

Waldschmiedt, Johann Wilhelm,

Dissertatio iuris publici de probatione per diplomataria, vom Beweiß durch Copial-Bücher Cum appendice

Marburgum 1736

4 Diss. 2135#Beibd.13a
urn:nbn:de:bvb:12-bsb10828963-8
VD18 15142914-001